



ОБЪЕДИНЕННЫЕ НАЦИИ

ГЕНЕРАЛЬНАЯ
АССАМБЛЕЯDistr.
GENERALA/CN.9/332/Add.7
22 March 1990RUSSIAN
Original: ENGLISHКОМИССИЯ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
ПО ПРАВУ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ
Двадцать третья сессия
Нью-Йорк, 25 июня - 6 июля 1990 года

МЕЖДУНАРОДНАЯ ВСТРЕЧНАЯ ТОРГОВЛЯ

Проект правового руководства по составлению контрактов
на международные встречные торговые сделки: образцы глав*Доклад Генерального секретаряДобавление

XII. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ВЫПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Содержание

	<u>Пункты</u>
A. Общие замечания	1-6
B. Положения о гарантиях соглашения о встречной торговле	7-37
1. Выбор гаранта	10-14
2. Условия получения платежа в соответствии с гарантией	15-20
3. Сумма гарантии и сокращение суммы гарантии	21-24
4. Сроки предоставления гарантии	25-28
a) В момент вступления в силу соглашения о встречной торговле или вскоре после этого	25-26
b) Позднее в течение срока выполнения обязательства	27-28
5. Срок действия гарантии	29-34
a) Дата истечения срока	29-31
b) Возвращение гарантийного документа	32
c) Пролонгация	33-34
6. Изменение соглашения о встречной торговле или прекращение его действия.	35-37

* Содержащийся в настоящем документе проект главы был подготовлен секретариатом для рассмотрения Комиссией в рамках подготовительной работы над проектом правового руководства по составлению контрактов на международные встречные торговые сделки, и не следует считать, что в нем отражены мнения Комиссии.

Содержание (продолжение)

	<u>Пункты</u>
С. Гарантия в отношении дисбаланса в торговле	38-45
1. Гарантия поставки в одном направлении	40-44
2. Взаимные гарантии	45

А. Общие замечания

1. В правовом руководстве особое внимание уделяется гарантиям (именуемым также в практической деятельности "поручительством" или "возмещением убытков") во встречной торговой сделке, которые обеспечивают обязательства по встречной торговле. Такая гарантия может обеспечивать обязательство стороны, обязавшейся закупить товар в рамках встречной торговли, а также обязательства стороны, обязавшейся поставить товар. В некоторых случаях гарантия обеспечивает обязательство по встречной торговле за счет гарантирования платежа в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках, в отношении обязательства по встречной торговле. Гарантии, характерные прежде всего для встречной торговли, могут также использоваться для обеспечения сбалансированности торговых потоков (см. пункты 38-45 ниже). Гарантии, обеспечивающие исполнение отдельных контрактов на поставки, не рассматриваются специально, поскольку в связи с такими контрактами не возникает каких-либо проблем, характерных для встречной торговли.

2. Требование о предоставлении гарантии выгодно в первую очередь потому, что оно исключает участие во встречных торговых сделках таких сторон, которые не являются надежными или не располагают достаточными финансовыми средствами. Учреждения-гаранты, как правило, проводят тщательную проверку в отношении сторон, обязательства которых им предлагается гарантировать, и обычно предоставляют гарантии лишь в том случае, если они имеют достаточные основания полагать, что данная сторона в состоянии успешно выполнить свои обязательства. Такое требование особенно выгодно для импортеров или экспортеров, которые в противном случае не в состоянии определить, является ли предлагаемый торговый партнер достаточно надежным.

3. В зависимости от условий гарантия может быть либо самостоятельной, либо дополнительной по отношению к основному обязательству. В соответствии с самостоятельной гарантией обязательство гаранта выплатить определенную сумму зависит не от того, имеет ли место фактическое нарушение основного обязательства стороной, которая взяла на себя обязательство ("доверитель"), и которая заручилась такой гарантией, а от того, выполнила ли сторона, в отношении которой берется такое обязательство ("бенефициар"), условия платежа, предусмотренные в гарантии (рассмотрение условий платежа см. в пунктах 15-20 ниже). После выполнения условий платежа бенефициар незамедлительно получает платеж даже если между доверителем и бенефициаром возникают разногласия по вопросу о том, было ли нарушено основное обязательство. Тот факт, что это обязательство было нарушено, должен доказывать доверитель, возбудив иск о возмещении выплаченной суммы. Несмотря на то, что обязательство гаранта выплатить определенную сумму может не зависеть от основного обязательства, право бенефициара требовать выплаты в соответствии с гарантией в исключительных обстоятельствах, в том числе, когда иск бенефициара основан на обмане, может быть аннулировано в соответствии с применимым правом.

4. В соответствии с дополнительной гарантией гарант обязан выплатить определенную сумму лишь в том случае когда доверитель фактически нарушил гарантируемое обязательство. В национальном законодательстве для определения такого рода дополнительных гарантий используются такие термины как "suretyship", "cautionnement", "garantia" и "Bürgschaft". Перед выплатой суммы по иску гарант должен убедиться в том, что основное обязательство действительно было нарушено, с тем чтобы удостовериться в обоснованности иска, и гарант, как правило, имеет право использовать все средства правовой защиты, которые доверитель может использовать в отношении бенефициара.

5. В правовом руководстве рассматриваются лишь самостоятельные гарантии, однако это не означает, что данному виду гарантии отдается предпочтение. Обязательства, закрепленные в соглашении о встречной торговле, как правило, обеспечиваются именно самостоятельными гарантиями. Хотя доверители в основном отдают предпочтение дополнительным гарантиям, бенефициары, как правило, неохотно принимают такие гарантии ввиду возможных задержек с получением платежа. Кроме того, гаранты, особенно банки, как правило, предпочитают самостоятельные гарантии из-за нежелания проводить проверку в отношении выполнения основного обязательства. Если различные правовые режимы, регулирующие предоставление дополнительных гарантий, уже достаточно развиты, то практика предоставления самостоятельных гарантий, особенно методы банковской и коммерческой практики, еще твердо не закрепились во всех правовых системах и какого-либо единообразия в отношении степени признания самостоятельных гарантий не существует.

6. В некоторых странах банки выставляют "резервные аккредитивы", которые по своей функциональности равнозначны самостоятельным гарантиям. Поэтому изложенные в правовом руководстве мнения в отношении гарантий обеспечения выполнения обязательств доверителем относятся также и к резервным аккредитивам.

В. Положения о гарантиях в соглашении о встречной торговле

7. Когда стороны решают использовать гарантию для обеспечения обязательства по встречной торговле, они должны включить в соглашение о встречной торговле определенные основополагающие положения, касающиеся выдачи и условий такой гарантии. Стороны, возможно, пожелают также рассмотреть вопрос о включении в соглашение о встречной торговле в качестве приложения определенной формы гарантии, которой трассант должен руководствоваться при предоставлении гарантий. При формулировании условий будущей гарантии в соглашении о встречной торговле стороны должны быть уверены в том, что согласованная формулировка будет приемлемой для гаранта.

8. Гарантией обычно обеспечивается обязательство той стороны, которая обязуется осуществить закупку. Во многих случаях это обусловлено тем, что основная цель этой стороны при согласовании обязательства по встречной торговле состоит не в приобретении товара у другой стороны, а скорее в обеспечении условий для последующей продажи. Если сторона, обязавшаяся закупить товар, имеет особый интерес в приобретении товара, гарантией может обеспечиваться обязательство поставщика заключить контракт на поставку согласованного количества товара. В ряде случаев соглашение о встречной торговле может предусматривать предоставление гарантий для обеспечения обязательств как покупателю, так и поставщику. Если стороны соглашения о встречной торговле предполагают возложить обязательство по встречной торговле на третье лицо, то стороны, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, кто должен заручиться гарантией: либо та сторона, которая первоначально обязалась осуществить закупку или поставку товара, либо эта третья сторона (см. глава VIII "Участие третьих сторон").

9. В тех случаях, когда гарантия обеспечивает обязательство доверителя в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках, вопрос о том, освобождает ли доверителя платеж в соответствии с гарантией от ответственности за выполнение обязательства по встречной торговле, решается в соответствии с положениями оговорки о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках, а также нормами, применимыми к этой оговорке (см. главу II "Заранее оцененные убытки и штрафные неустойки", пункты ____-____). В тех случаях, когда гарантия не обеспечивает оговорку о заранее оцененных убытках и

штрафных неустойках и стороны, как это иногда происходит, считают, что платеж в соответствии с гарантией освобождает доверителя от обязательства по встречной торговле и от ответственности за любые убытки, превышающие сумму, выплаченную в соответствии с гарантией, им следует отразить свои намерения в соглашении о встречной торговле. При отсутствии соответствующего положения нельзя утверждать, что платеж в соответствии с гарантией освобождает доверителя от обязательств по встречной торговле или от ответственности за возмещение убытков.

1. Выбор гаранта

10. Стороны, возможно, пожелают указать в соглашении о встречной торговле гаранта, приемлемого для обеих сторон. В результате бенефициар будет уверен в том, что гарантия будет выдана гарантом, который обладает необходимыми финансовыми средствами и, таким образом, является приемлемым. Определение гаранта может оказаться весьма полезным для обеих сторон, поскольку это позволит ограничить возможность возникновения разногласий в будущем и позволит сторонам с самого начала получить представление о стоимости гарантии.

11. Если в момент заключения соглашения о встречной торговле гарант не определяется, стороны могут предусмотреть, например, что гарантом должен выступать первоклассный банк, приемлемый для бенефициара, или же учреждение страны одной из сторон.

12. Бенефициар, возможно, пожелает, чтобы гарантия была выдана учреждением его страны, поскольку гораздо легче взыскать платеж с такого учреждения, чем с иностранного учреждения. Тем не менее требование в отношении привлечения местного гаранта может иметь ряд недостатков, поскольку доверитель лишается возможности воспользоваться услугами гаранта, с которым у него уже налажены отношения и который может предоставить аналогичную гарантию по более низкой цене.

13. В некоторых правовых системах обязательными правилами, применимыми к доверителю, предусматривается, что гарантия может быть принята лишь в том случае, если она выдается финансовым учреждением в данной стране или финансовым учреждением, уполномоченным выдавать гарантии с выплатой в иностранной валюте, или если выбор гаранта одобрен компетентным органом.

14. В некоторых случаях обязательство выплатить определенную денежную сумму, именуемое "гарантией", и обеспечивающее обязательство по встречной торговле или погашение соответствующих заранее оцененных убытков или штрафных неустоек берет на себя та сторона, обязательство которой по встречной торговле также подлежит гарантированию. Смысл такой "гарантии" состоит в том, что сторона-гарант обязуется осуществить платеж другой стороне в соответствии с условиями гарантии без каких-либо возражений, которые могли бы быть выдвинуты третьей стороной-гарантом, а также в том, что сторона-гарант имеет право возбудить иск о возмещении выплаченных средств, если оказывается, что основное обязательство не было нарушено. Такая гарантия может оказаться приемлемой для бенефициара, если эта гарантия является самостоятельной по отношению к основной сделке и выдается торговым партнером, коммерческая репутация и финансовое положение которого не вызывают у бенефициара сомнений. Тем не менее это не означает, что такая гарантия обеспечивает бенефициару какие-либо другие юридические права помимо прав, вытекающих из гарантируемого обязательства.

2. Условия получения платежа в соответствии с гарантией

15. В соглашении о встречной торговле следует четко определить условия, которые необходимо выполнить для того, чтобы гарант был обязан осуществить платеж, особенно в отношении любых документов, которые должны быть представлены в обосновании требования осуществить платеж. В случае неуверенности в том, что представленные бенефициаром документы соответствуют условиям гарантии, могут возникать определенные коллизии.

16. Условиями самостоятельной гарантии может предусматриваться, что достаточно лишь выдвинуть требование осуществить платеж или что такое требование должно сопровождаться заявлением бенефициара относительно нарушения обязательства. При этом вполне достаточным может оказаться общее заявление по данному вопросу. В противном случае бенефициару может быть предложено представить более подробную информацию, например в отношении характера нарушения обязательства доверителем, а также того, что бенефициар имеет право на получение требуемой суммы и что эта сумма еще не выплачена. Помимо требования осуществить платеж бенефициару может быть предложено представить документы, выданные третьей стороной и касающиеся невыполнения обязательства доверителем, например, решение арбитража или постановление суда, в котором конкретно указывается, что имело место невыполнение обязательства. В гарантии может предусматриваться возможность исключения требования о представлении заявления третьей стороны, если доверитель в письменном виде признает факт невыполнения обязательства. Во всех этих случаях гарант лишь удостоверяется в соответствии содержания документов требованиям гарантии и не обязан проводить какую-либо проверку в отношении основной сделки. Гарант, в частности, не обязан проверять обоснованность заявлений, содержащихся в каком-либо документе.

17. В некоторых случаях стороны договариваются о том, что бенефициар обязан уведомить доверителя о намерении воспользоваться гарантией и что иск может предъявляться лишь по истечении определенного периода времени после такого уведомления. Цель подобного требования об уведомлении состоит в том, чтобы дать доверителю возможность выполнить нарушенное обязательство или урегулировать спор. В соответствующем условии гарантии может предусматриваться обязательство бенефициара предоставлять вместе с требованием осуществить платеж документальное подтверждение того, что доверителю было направлено уведомление.

18. В тех случаях, когда гарантия обеспечивает обязательство в отношении платежа в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках, стороны, возможно, пожелают указать, что условия платежа будут содержать требования в отношении предоставления бенефициаром заявления о том, что платеж причитается в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках.

19. Помимо условий, касающихся предоставления документов, в гарантии обычно будут содержаться те требования, которые не связаны с выполнением основного обязательства. Такие требования не предусматривают представления какого-либо документа и чаще всего касаются сроков, в течение которых может выдвигаться требование о выплате возмещения, суммы гарантии, а также учреждения гаранта, в которое следует направлять такое требование.

20. Желательно, чтобы в соглашении о встречной торговле наряду с закреплением договоренности сторон в отношении гарантии предусматривалось также право бенефициара выдвигать требования в соответствии с гарантией лишь в том случае, если обязательство фактически было нарушено. Такое положение может облегчить возмещение убытков, понесенных доверителем, в том случае, если платеж по требованию осуществляется при ненарушенном основном обязательстве.

3. Сумма гарантии и сокращение суммы гарантии

21. Сторонам следует согласовать сумму гарантии, а также валюту, в которой она должна быть выражена и подлежит выплате. Сумма гарантии выражается в виде определенной суммы или процента от суммы невыполненного обязательства. Если гарантия обеспечивает платеж в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках или штрафных неустойках, то положение о гарантии в соглашении о встречной торговле может предусматривать выплату всей суммы заранее оцененных убытков или штрафных неустоек или ее определенную часть. Сама же сумма заранее оцененных убытков или штрафных неустоек может составлять определенный процент от суммы невыполненного обязательства по встречной торговле.

22. При определении суммы гарантии или же заранее оцененных убытков или штрафных неустоек, охватываемых гарантией, стороны могут принимать во внимание такие факторы, как масштабы ожидаемых потерь в случае невыполнения обязательства и степень риска невыполнения обязательства, а также ограничения, которых гаранты, как правило, придерживаются в отношении аналогичных контрактов. Другим фактором может быть то, насколько легко удастся получить требуемую в соответствии с гарантией сумму. В связи с этим бенефициар, как правило, вынужден идти на уступки. Чем больше условия данной гарантии соответствуют условиям гарантии, основанной на простом требовании, и чем легче получить соответствующий платеж, тем труднее доверитель будет соглашаться на то, чтобы гарантия покрывала значительную долю обязательства по встречной торговле. С другой стороны, если условия в отношении представления документов гораздо труднее выполнить тогда, когда доверитель не нарушил обязательства (например, когда необходимо представить решение арбитража или суда), доверитель, возможно, будет с большей готовностью соглашаться на более значительную сумму гарантии.

23. Стороны, возможно, пожелают включить в условия гарантии определенный механизм для сокращения суммы гарантий по мере выполнения обязательства по встречной торговле. Сокращение суммы гарантии может способствовать снижению риска в соответствии с данной гарантией и, возможно, стоимости гарантии. Если гарантия обеспечивает оплату заранее оцененных убытков или штрафных неустоек, то положения в отношении сокращения суммы гарантий должны соответствовать механизму сокращения суммы заранее оцененных убытков или штрафных неустоек.

24. Желательно, чтобы механизм сокращения суммы гарантии функционировал на основе предоставления гаранту конкретных документов, свидетельствующих о выполнении обязательства по встречной торговле, и не обязывал гаранта проверять степень выполнения данного обязательства по встречной торговле. К таким документам могут относиться транспортные документы, экземпляры контрактов на поставки, заказы покупателей, разрешения на отгрузку и другие документы, свидетельствующие о выполнении обязательств. Стороны, возможно, сочтут также целесообразным указать трассанта соответствующих документов и сторону, ответственную за их направление гаранту. Когда срок выполнения обязательств распределяется на несколько промежуточных сроков, стороны, возможно, пожелают предусмотреть возможность сокращения гарантии на сумму, установленную для каждого промежуточного срока и не востребованную в течение согласованного периода времени.

4. Сроки предоставления гарантии

а) В момент вступления в силу соглашения о встречной торговле или вскоре после этого

25. Сторонам рекомендуется договориться о том, в какой момент времени должна быть выдана гарантия. Можно, например, договориться о том, что гарантия должна выдаваться бенефициару в момент вступления в силу соглашения о

встречной торговле или же вскоре после этого (например, спустя тридцать дней после вступления в силу соглашения о встречной торговле). Стороны могут обеспечить наличие гарантии в согласованные сроки, предусмотрев в соглашении о встречной торговле, что оно не вступает в силу без наличия гарантии или что доверитель будет считаться нарушившим обязательство по встречной торговле, если гарантия не будет получена в течение согласованного периода времени.

26. Когда контракт на поставку в одном направлении (экспортный контракт) заключается одновременно с соглашением о встречной торговле, стороны могут договориться о том, что выдача гарантии в обеспечение выполнения обязательства по встречной торговле является условием вступления в силу экспортного контракта. Такое положение освобождает импортера от ответственности в соответствии с экспортным контрактом до выдачи гарантии в обеспечение обязательства по встречной торговле.

b) Позднее, в течение срока выполнения обязательства

27. Стороны могут договориться о том, что гарантию не обязательно обеспечивать до наступления определенной более поздней даты в течение срока выполнения обязательства, при условии, что к этому времени выполнение данного обязательства еще не завершилось. Такая согласованная дата может наступить, например, за три месяца до окончания срока выполнения обязательства или за три месяца до конца каждого годового элемента многолетнего графика выполнения обязательства. Преимущество такого подхода состоит в том, что сумма гарантии может быть рассчитана в виде определенного процента еще не выполненного обязательства по встречной торговле. Увязка суммы гарантии с подлежащим выполнению остаточным обязательством, а не со всем обязательством по встречной торговле и ограничение продолжительности срока действия гарантии, по всей вероятности, позволят сократить период незащищенности в соответствии с гарантией, а также стоимость самой гарантии.

28. Поскольку в результате применения такого подхода бенефициар вынужден нести риск, связанный с возможностью непредоставления гарантии, стороны, возможно, пожелают договориться о правах бенефициара в том случае, если гарантия не будет предоставлена в соответствии с договоренностью. Можно будет договориться так, чтобы в этом случае бенефициар имел право считать обязательство по встречной торговле нарушенным и требовать компенсацию в соответствии с оговоркой о заранее оцененных убытках и штрафных неустойках. Кроме того, можно договориться о том, что бенефициару будет предоставлено право вычитать сумму заранее оцененных убытков или штрафных неустоек из любых причитающихся ему сумм в соответствии с экспортным контрактом в случае, если гарантия не будет предоставлена.

5. Срок действия гарантии

a) Дата истечения срока действия

29. Целесообразно, чтобы в соглашении о встречной торговле стороны договорились о продолжительности периода времени, в течение которого будет действовать гарантия. Один из возможных подходов мог бы предусматривать предоставление открытой гарантии, действие которой истекает лишь после того, как обязательство считается выполненным, или сторона, несущая обязательство, каким-либо иным образом освобождается от данного обязательства (см. глава VII "Выполнение обязательств по встречной торговле", пункты ____-____). Другой подход мог бы состоять в установлении конкретной даты истечения срока действия. Следует отметить, что многие гаранты готовы предоставлять гарантии лишь в том случае, если устанавливается конкретная дата истечения срока действия. Кроме того, в статье 46 Единообразных обычаев и практики,

касающихся документарных аккредитивов (1983 Revision, Publication No. 400 of the International Chamber of Commerce), в соответствии с которыми могут открываться резервные аккредитивы, предусматривая установление определенного конечного срока для представления документов.

30. Целесообразно, чтобы дата истечения срока действия гарантии наступала после окончания периода выполнения обязательства по встречной торговле. Период времени между истечением срока выполнения обязательства и истечением срока действия гарантии (например, 30 дней) позволит бенефициару отсрочить заключение контрактов на поставки до момента истечения периода выполнения обязательств, исключив при этом возможность предъявления иска о выплате компенсации в соответствии с гарантией. Кроме того, бенефициар сможет по своему усмотрению допускать незначительные задержки по вине доверителя в выполнении обязательства по встречной торговле, исключив при этом возможность возбуждения исков о выплате компенсации в соответствии с гарантией. В то же время установление относительно непродолжительных сроков позволит освободить гаранта от ответственности относительно быстро после наступления момента вероятного невыполнения обязательства по встречной торговле. Стороны, возможно, пожелают также применить такой подход в отношении гарантий, охватывающих промежуточные сроки общего срока выполнения обязательства.

31. Если обеспечение предоставляется в виде резервного аккредитива, то в нем должно быть четко указано, что аккредитив является безотзывным. Необходимость такого указания обусловлена тем, что в статье 7 (с) Единообразных обычаев и практики, касающихся документарных аккредитивов (1983 Revision, Publication No. 400 of the International Chamber of Commerce), которая будет нередко применяться, предусматривается, что аккредитив считается отзывным, если отсутствует четкое указание на то, что он является безотзывным.

b) Возвращение гарантийного документа

32. В некоторых правовых системах гарантия может продолжать действовать даже после истечения срока ее действия, если гарантийный документ не возвращается бенефициару. Поэтому в соглашении о встречной торговле бенефициара следует обязать вернуть гарантию сразу же после выполнения гарантируемого обязательства. Тем не менее обязательство вернуть гарантию должно быть сформулировано таким образом, чтобы из него не вытекало, что, если гарантия не возвращается, она остается в силе даже после истечения срока действия.

c) Пролонгация

33. По различным причинам срок выполнения обязательства по встречной торговле может быть продлен настолько, что он может превысить срок действия гарантии (см. глава VII "Выполнение обязательств по встречной торговле", пункты ____-____, касающиеся пролонгации сроков выполнения обязательств). В соглашении о встречной торговле можно предусмотреть, что в случае пролонгации срока выполнения обязательства доверитель будет обязан договориться в течение разумного периода времени о соответствующей пролонгации гарантии. В другом случае гарантия может предусматривать автоматическую пролонгацию в случае любой пролонгации срока выполнения основного обязательства, согласованной сторонами. Тем не менее такое положение может оказаться неприемлемым для гаранта, который не желает нести обязательства по гарантии, срок действия которой обусловлен соглашением, стороной которого гарант не является.

34. Что касается расходов по пролонгации срока действия гарантии, то стороны, возможно, пожелают договориться о том, что сторона, ответственная за пролонгацию срока выполнения обязательства, обязана нести расходы по пролонгации срока действия гарантии.

6. Изменение соглашения о встречной торговле или прекращение его действия

35. В правовых системах, признающих соглашение сторон об установлении независимой гарантии, любая независимая гарантия будет оставаться в силе, как это указано в соглашении, независимо от изменений основного обязательства. Если изменение условий основного контракта влияет на возможность получения документов для обоснования требования об осуществлении платежа в соответствии с независимой гарантией, следует обеспечить, чтобы изменение условий основного контракта сопровождалось соответствующим пересмотром условий гарантий.

36. В соответствии с некоторыми правовыми системами, в которых независимые гарантии признаются неполностью, любое изменение основного обязательства может привести к освобождению гаранта от ответственности; в соответствии с другими системами считается, что гарантия может покрывать лишь обязательства доверителя, существующие в момент выдачи гарантии. В целях избежания нежелательных последствий стороны могут договориться о том, что гарантия будет оставаться в силе, несмотря на изменение соглашения о встречной торговле.

37. Изменение соглашения о встречной торговле может привести к увеличению объема ответственности доверителя сверх суммы гарантии. Стороны, возможно, пожелают предусмотреть в соглашении о встречной торговле, что в таких случаях доверитель будет нести ответственность за обеспечение соответствующего изменения суммы гарантии.

C. Гарантия в отношении дисбаланса в торговле

38. Стороны могут договориться о том, что товар будет поставляться в обмен на другой товар и что поставки в обоих направлениях не подлежат оплате деньгами. Такой вид сделки может основываться на бартерном контракте (см. глава III "Договорной подход", пункты ____-____) или на взаимном погашении встречных платежных требований (см. глава IX "Платеж", пункты ____-____). В таких случаях поставщик несет риск, который заключается в том, что стоимость его поставок может превысить стоимость товаров, полученных от другой стороны, и что этот избыток не будет погашен либо поставками товаров, либо наличным платежом. Для защиты от такого риска стороны могут использовать гарантии для обеспечения урегулирования подобного дисбаланса, который может возникнуть в процессе торговых потоков.

39. Сумма гарантии должна быть увязана с суммой дисбаланса в торговых потоках по верхнему пределу. Такой верхний предел для гарантии может быть установлен на уровне допустимого дисбаланса в соответствии со встречной торговой сделкой. Стороны могут договориться о том, что эта сумма, которую можно востребовать по гарантии, будет покрывать такой дисбаланс не в полном объеме (например, на 80 процентов). Цель такого подхода состоит в том, чтобы стимулировать использование гарантии лишь в качестве крайней меры. Бенефициар, который не в состоянии получить оплату такого дисбаланса в полном объеме за счет использования гарантии, будет стремиться к достижению согласованного баланса торговых потоков, заказывая дополнительные товары у другой стороны.

1. Гарантии поставки в одном направлении.

40. Если устанавливается определенная последовательность поставок в двух направлениях, то в соглашении о встречной торговле может быть предусмотрено, что сторона, которая, как запланировано, должна получить товар первой, должна предоставить гарантию, обеспечивающую обязательство по поставке товара в обратном направлении. Такая гарантия будет покрывать риск, который несет

сторона, поставившая товар первой, в случае, если обратная поставка не будет осуществлена к согласованной дате или же в согласованном объеме по стоимости или количеству. Если первая поставка должна осуществляться поэтапно, стороны могут договориться о том, что по каждой промежуточной поставке должна быть предоставлена отдельная гарантия, соответствующая стоимости такой поставки; в противном случае гарант может согласиться на то, чтобы увеличить сумму гарантии после представления документов, удостоверяющих осуществление дополнительных поставок.

41. Что касается сроков выдачи гарантии, то в соглашении о встречной торговле может быть предусмотрено, что гарантия должна быть передана бенефициару в обмен на транспортные документы по первой поставке. Такая процедура будет исключать возможность того, что сторона, которая, как планируется, поставляет товар первой, получит гарантию, но не осуществит поставку. Для того, чтобы исключить возможность предъявления бенефициаром гарантии (стороной, поставившей товар первой) требования об осуществлении платежа в соответствии с гарантией после того, как доверитель (сторона, поставившая товар второй) выполнил свое обязательство по поставке товара, стороны встречной торговой сделки могут договориться о том, что бенефициар гарантии может получить товарораспорядительные документы на вторую поставку лишь в случае сдачи гарантийного документа.

42. Аналогичным образом гарантии могут использоваться в многосторонних встречных торговых сделках. Когда стороны увязывают поставки таким образом, чтобы импортер в обмен на полученный от экспортера товар поставлял товар третьей стороне, являющейся встречным импортером, платеж экспортеру осуществляет третья сторона, выступающая встречным импортером (см. глава IX "Платеж", пункты ____-____). Гарантия, предоставленная импортером, будет обеспечивать обязательство по встречному экспорту после получения экспортного товара. Когда экспортер должен получать оплату от встречного импортера после поставки экспортного товара, бенефициаром гарантии будет выступать встречный импортер. Такая гарантия будет покрывать риск, который несет встречный импортер, осуществляя платеж экспортеру до получения товара от встречного экспортера. Если, однако, встречный импортер обязан осуществить платеж экспортеру лишь после получения встречного экспортного товара, то бенефициаром гарантии будет выступать экспортер. Такая гарантия будет покрывать риск, связанный с неполучением экспортером, поставившим товар, платежа от встречного импортера вследствие неосуществления встречного экспорта.

43. Аналогичная гарантия может быть использована в том случае, если экспортер вместо получения платежа от импортера получает товар от третьей стороны, которая является встречным экспортером и в свою очередь получает платеж от импортера (см. глава IX "Платеж", пункты ____-____). В данном случае стороны могут договориться о том, что экспортер будет получать гарантию, покрывающую риск, связанный с неполучением экспортером, поставившим товар первым, компенсации в виде поставки товара от встречного экспортера.

44. Гарантия может быть использована аналогичным образом, если встречный импортер и встречный экспортер являются независимыми сторонами по отношению к экспортеру и импортеру (см. глава IX "Платеж", пункты ____-____). Стороны могут договориться о том, что импортер должен предоставить гарантию экспортеру для обеспечения обязательства импортера оплатить цену экспортного товара. Когда экспортер должен получить платеж от встречного импортера после поставки экспортного товара, бенефициаром будет выступать встречный импортер. Такая процедура позволит защитить встречного импортера от риска, связанного с оплатой экспортеру в случае неполучения товара от встречного экспортера.

Если, однако, встречный импортер обязан осуществить платеж в пользу экспортера лишь после поставки встречного экспортного товара, бенефициаром гарантии будет выступать такой экспортер. Это позволит защитить экспортера от риска поставки товара без получения платежа.

2. Взаимные гарантии

45. Когда стороны договариваются осуществить обмен товара на товар, они могут сделать это без указания конкретной последовательности осуществления поставок в двух направлениях. Такой вариант является наиболее вероятным в том случае, если предполагается осуществить несколько поставок в каждом направлении. В такой ситуации обе стороны несут риск, связанный с возникновением дисбаланса в торговых потоках, которые необходимо урегулировать либо за счет поставок товара, либо за счет выплаты определенных денежных сумм. Для страхования от подобного риска стороны могут договориться о том, что каждая сторона обязана предоставить гарантию в обеспечение урегулирования дисбалансов в пользу другой стороны.