ЕВРАЗИЙСКИЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ ЦЕНТР СРАВНИТЕЛЬНОГО И МЕЖДУНАРОДНОГО ФИНАНСОВОГО ПРАВА

Экспертная группа по правовому обеспечению межгосударственного партнерства и интеграции в сфере экономики, финансов, налогообложения и таможенных отношений в Европейско-Азиатском регионе

ОБЗОР СПОРНЫХ СИТУАЦИЙ - CASE STUDY

VII-я Сессия Европейско-Азиатского правового конгресса, 6 – 7 июня 2013 г.
Право Всемирной торговой организации: влияние на правовые системы и экономику государств
Европейско-Азиатского региона

анализ в разрезе отраслей промышленности: чёрная и цветная металлургия, машиностроение (энергетическое, транспортное, сельскохозяйственное), лесная, химическая, нефтехимическая и горно-химическая промышленность, добыча и переработка нефти и газа

| НЕФТЬ: ДИФФЕРЕНЦИАЦИЯ СТАВОК ДЛЯ МЕСТОРОЖДЕНИЙ2 |
|--|
| 2. ВТО и УТИЛИЗАЦИОННЫЙ СБОР.3 |
| 3. «ИМПОРТ» ИНОСТРАННЫХ УПРАВЛЕН- ЦЕВ и ВТО5 |
| 4. МЕРЫ ЗАЩИТЫ И ФИНАНСОВОГО СТИ- МУЛИРОВАНИЯ ПРОМЫШЛЕННОСТИ В УС- ЛОВИЯХ ВТО7 |
| 5. НАЛОГОВЫЕ ЛЬГОТЫ ДЛЯ СЕЛЬХОЗОР- ГАНИЗАЦИЙ и ВТО8 |
| 6. ЕДИНЫЕ РЫНКИ УСЛУГ И ТРЕТЕЙСКИЙ СУД 9 |

1. ВТО И ЭКСПОРТНЫЕ ПОШЛИНЫ НА НЕФТЬ: ДИФФЕРЕНЦИАЦИЯ СТАВОК ДЛЯ МЕСТОРОЖДЕНИЙ

Обстоятельства

В октябре 2012 г. Правительство РФ внесло в Государственную Думу РФ проект федерального закона № 155903-6, которым внесены изменения в Закон РФ «О таможенном тарифе». 4 декабря 2012 г. принятый закон опубликован и вступил в силу с 1 января 2013 г.

Закон изложил в новой редакции п.З ст.З Закона РФ «О таможенном тарифе» и дополнил новой статьей З-1 «Порядок установления ставок вывозных таможенных пошлин на нефть сырую и отдельные категории товаров, выработанных из нефти».

Новая статья 3-1 ввела новый порядок установления ставок вывозных таможенных пошлин на нефть сырую и отдельные категории товаров, выработанных из нефти. Теперь Правительство РФ устанавливает формулы расчета ставок вывозных таможенных пошлин на нефть сырую (в т.ч. особые ставки для отдельных видов нефти) на основе средней цены на нефть на мировых рынках нефтяного сырья. После проведения расчета конкретных значений ставок по формуле, установленной Правительством РФ, уполномоченный им федеральный орган рассчитает их и ставки будут доведены до сведения таможенных органов и участников рынка в срок не позднее 4 дней до дня применения ставок.

Кроме того, статья 3-1 закрепила новый механизм установления особых ставок вывозных таможенных пошлин в отношении отдельных видодв нефти сырой. В отличие от применяемого ранее порядка, отдельные формулы расчета ставок вывозных таможенных пошлин для отдельных видов нефти (сверхвязкой и др.) будут закреплены на уровне постановлений Правительства РФ, при этом оно определяет порядок подготовки предложений о применении особых формул расчета ставок; утверждает перечень месторождений, к которым применяются такие ставки; определяет количество нефти сырой, которое может быть вывезено с применением льготных ставок.

Пункт 4 ст.3-1 Закона закрепил предельные значения ставок, которые за исключением ставок, рассчитанных в соответствии с п.5 ст.3-1, не должны превышать предельную ставку пошлины¹.

- 1 1) при сложившейся за период мониторинга средней цене на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) до 109,5 доллара США за 1 тонну (включительно) в размере 0 %;
- 2) при превышении сложившейся за период мониторинга средней цены на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) уровня 109,5 доллара США за 1 тонну, но не более 146 долларов США за 1 тонну (включительно) в размере, не превышающем 35 процентов разницы между сложившейся за период мониторинга средней ценой данной нефти в долларах США за 1 тонну и 109,5 доллара США;
- 3) при превышении сложившейся за период мониторинга средней цены на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) уровня 146 долларов США за 1 тонну, но не более 182,5 доллара США за 1 тонну (включительно) в размере, не превышающем суммы 12,78 доллара США за 1 тонну и 45 процентов разницы между сложившейся за период мониторинга средней ценой данной нефти в долларах США за 1 тонну и 146 долларами США;
- 4) при превышении сложившейся за период мониторинга средней цены на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) уровня 182,5 доллара США за 1 тонну в размере, не превышающем суммы 29,2 доллара США за 1 тонну и 65 процентов разницы между сложившейся за период мониторинга средней ценой данной нефти в долларах США за 1 тонну и 182,5 доллара США.

Пункт 5 ст.3-1 установил категории нефти, в отношении которой могут применяться особые формулы расчета ставок вывозной таможенной пошлины².

При этом, в соответствии с п.6 ст.3-1, ставки вывозных таможенных пошлин на нефть сырую, рассчитанные по формулам, установленным в соответствии с п.5, не должны превышать предельную ставку пошлины, рассчитываемую следующим образом:

- 1) для нефти сырой, указанной в подп.1 п.5, в размере, не превышающем 10 % ставки вывозной таможенной пошлины на нефть сырую на соответствующий календарный месяц, установленной в соответствии с п.4 ст.3-1;
 - 2) для нефти сырой, указанной в подп.2 п.5:

при сложившейся за период мониторинга средней цене на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) до 365 долларов США за 1 тонну (включительно) - в размере 0 %;

при превышении сложившейся за период мониторинга средней цены на нефть сырую марки «Юралс» на мировых рынках нефтяного сырья (средиземноморском и роттердамском) уровня 365 долларов США за 1 тонну - в размере, не превышающем 45 % разницы между сложившейся за период мониторинга средней ценой данной нефти в долларах США за 1 тонну и 365 долларами США.

Соответствие таможенно-тарифного регулирования правилам ВТО

Данные нововведения, в частности порядок определения особых ставок вывозных пошлин, по мнению некоторых авторов³, может идти вразрез с обязательствами Российской Федерации, принятыми ею при вступлении в ВТО. Напомним, обязательства приняты в части соблюдения режима наибольшего благоприятствования (секция ІІ Части І Перечня CLXV Приложения І Протокола от 16.12..2011 о присоединении) и уровня связывания пошлин.

Также в сфере таможенно-тарифного регулирования необходимо учитывать Часть V Перечня CLXV Протокола от 16.12.2011 о присоединении «Экспортные пошлины», в соответствии с которой, Российская Федерация обязуется не увеличивать экспортные пошлины или сократить или отменить их в соответствии с приведенным ниже графиком и не вводить и не увеличивать их свыше уровня, указанного в данном графике, за исключением случаев, предусмотренных положениями ГАТТ 1994.

Экспортные пошлины будут сокращены равными долями за исключением пошлин, соответствующих тарифным линиям, отмеченным знаком «х», для которых отмена может

- 2 1) нефти сырой с вязкостью в пластовых условиях не менее 10 000 миллипаскаль-секунд на срок 10 лет с момента начала применения указанной пониженной ставки вывозной таможенной пошлины, но не позднее 1 января 2023 года:
- 2) нефти сырой с особыми физико-химическими характеристиками, добытой на месторождениях, расположенных на участках недр, находящихся полностью или частично:
- в границах Республики Саха (Якутия), Иркутской области, Красноярского края, Ненецкого автономного округа, севернее 65 градуса северной широты полностью или частично в границах Ямало-Ненецкого автономного округа;
- в пределах российской части (российского сектора) дна Каспийского моря;
- в пределах морского дна внутренних морских вод Российской Федерации; в пределах дна территориального моря Российской Федерации; в пределах континентального шельфа Российской Федерации.
- 3 См., напр.: Маргарита Лютова, Максим Товкайло, Ведомости, 04.12.2012, 230 (3244): Евросоюз против нефтяников: Новый порядок предоставления льгот по экспортной пошлине на нефть может противоречить обязательствам России перед ВТО такие претензии высказывает Евросоюз // www.vedomosti.ru/newspaper/article/355551/evrosoyuz-protiv_neftyanikov.

наступить в конце переходного периода и для тарифных линий, по которым пошлина, действующая на момент присоединения может остаться неизменной.

Данной Частью также установлены специфические формулы расчета экспортных пошлин по — нефти сырой плотностью при 20 °C не менее 694,7 кг/м3, но не более 887,6 кг/м3 и с содержанием серы не менее 0,04 мас.%, но не более 1,5 мас.% - в зависимости от мировых цен (при мировых ценах равных или менее 109,5 долларов / тонну размер пошлины 0 руб.), а также учитывающие различные коэффициенты в зависимости от кода номенклатуры товара.

По сообщениям СМИ, Россия и Евросоюз ведут консультации, но именно на двустороннем уровне, а не в рамках ВТО, сообщил «Ведомостям» представитель еврокомиссара по торговле Карела де Гюхта. Письменной жалобы, которая может стать основой для рассмотрения в соответствующих комиссиях ВТО, не поступало, указывает сотрудник аппарата российского правительства.

Российская сторона не видит противоречий со своими обязательствами по ВТО при дифференциации ставок для разных месторождений, подчеркивает чиновник, знакомый с ходом переговоров. Такой диалог — «нормальная практика», уверен сотрудник аппарата правительства: «Нет сразу каких-то судебных процедур, все идет без политизации». Ситуация должна проясниться на саммите Россия — ЕС, который состоится в Брюсселе 21 декабря, заключает он.

Де Гюхт уже указывал на российский протекционизм во время семинара Россия — ЕС по торговле и экономиче-

Подход России к членству в ВТО может оказаться «минималистским», если Россия будет искусственно ограждать свои компании от воздействия членства в ВТО (де Гюхт)

ским отношениям в Хельсинки. Подход России к членству в ВТО может оказаться «минималистским», если Россия будет искусственно ограждать свои компании от воздействия членства в ВТО, говорил де Гюхт (цитата по стенограмме выступления). По-

добные меры вызывают у Евросоюза «серьезное беспокойство», заключил он.

Заметим, что аналогичные вопросы могут возникнуть и в отношении лесоматериалов, по которым Протокол от 16.12.2011 о присоединении также содержит определенные обязательства, в т.ч. по размеру таможенных пошлин и налогов, а также квот, в случае принятия ГД РФ законопроекта № 297972-5, внесенного в декабре 2009 г. и до сих пор находящегося на рассмотрении. Указанным законопроектом предлагается дополнить статью 3 Закона РФ «О таможенном тарифе» новым пунктом 5 и установить вывозные таможенные пошлины на необработанный лесоматериал с удаленной или неудаленной корой или заболонью, небрусованный, так как стоимость богатства лесов даже соизмерима со стоимостью сырой нефти. При этом ставки вывозных таможенных пошлин предлагается устанавливать Правительством РФ с учетом средней цены на лесоматериал на мировых рынках за последний период мониторинга и вводиться в действие с 1-го числа календарного месяца, следующего за окончанием периода мониторинга, но вывозные таможенные пошлины должны быть не ниже 50 евро за один куб. метр объема лесоматериала.

2. ВТО и УТИЛИЗАЦИОННЫЙ СБОР

Обстоятельства

30 августа 2012 г. Правительство РФ приняло постановление от 30.08.2012 № 870 «Об утилизационном сборе в отношении колесных транспортных средств», которое вступило в силу с 1 сентября 2012 г.

Указанное постановление принято во исполнение федерального закона от 24.06.1998 №89-ФЗ «Об отходах производства и потребления». Именно в указанный закон была введена новая статья 24.1 «Утилизационный сбор» федеральным законом от 28.07.2012 №128-ФЗ. Как следует из первого пункта данной статьи, целью взимания утилизационного сбора является обеспечение экологической безопасности. Сбор уплачивается за каждое колесное транспортное средство, ввозимое в Российскую Федерацию или произведенное, изготовленное в Российской Федерации, за исключением колесных транспортных средств, указанных в пункте 6 данной статьи.

Плательщиками утилизационного сбора для целей указанной статьи признаются лица, которые:

- осуществляют ввоз транспортных средств в Российскую Федерацию;
- осуществляют производство, изготовление транспортных средств на территории Российской Федерации;
- приобрели транспортные средства на территории Российской Федерации у лиц, не уплачивающих утилизационного сбора в соответствии с абзацами вторым, третьим и седьмым пункта 6 настоящей статьи, или у лиц, не уплативших в нарушение установленного порядка утилизационного сбора.

Несмотря на то, что порядок взимания и конкретные размеры сбора устанавливаются Правительством РФ, при установлении размера утилизационного сбора учитываются год выпуска транспортного средства, его масса и другие физические характеристики, оказывающие влияние на затраты в связи с осуществлением деятельности по обращению с отходами, образовавшимися в результате утраты таким транспортным средством своих потребительских свойств.

Пункт 6 ст.24.1 Закона закрепил категории транспортных средств, в отношении которых утилизационный сбор не уплачивается:

- ввоз которых в Российскую Федерацию осуществляется в качестве личного имущества физическими лицами, являющимися участниками Государственной программы по оказанию содействия добровольному переселению в РФ соотечественников, проживающих за рубежом, либо признанными в установленном порядке беженцами или вынужденными переселенцами;
- которые ввозятся в РФ и принадлежат дипломатическим представительствам или консульским учреждениям, международным организациям, пользующимся привилегиями и иммунитетами в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права, а также сотрудникам таких представительств, учреждений, организаций и членам их семей;
- с года выпуска которых прошло тридцать и более лет, которые не предназначены для коммерческих перевозок пассажиров и грузов, имеют оригинальный двигатель, кузов и (при наличии) раму, сохранены или отреставрированы до оригинального состояния, виды и категории которых определяются Правительством

- которые произведены, изготовлены организациями, принявшими на себя (в порядке и на условиях, которые определены Правительством РФ) обязательство обеспечить последующее безопасное обращение с отходами, образовавшимися в результате утраты указанными транспортными средствами своих потребительских свойств;
- которые ввозятся в РФ с территорий государств членов Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС и имеют статус товаров Таможенного союза. Утилизационный сбор в отношении транспортных средств, предусмотренных настоящим абзацем, не уплачивается при соблюдении условий, определенных Правительством РФ;
- которые указаны в части 1 статьи 12.2 Федерального закона от 10 января 2006 года N 16-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» и помещены под таможенную процедуру свободной таможенной зоны до 1 апреля 2016 года.

Приложением к постановлению Правительства РФ определены категории транспортных средств и порядок расчета утилизационного сбора. Так, для транспортного средства с рабочим объемом двигателя от 1000 до 2000 куб. см., с даты выпуска которого прошло не более 3-х лет, размер сбора составит 26.800 руб. (базовая ставка 20.000 руб. х коэфф. 1,34), а если с даты выпуска прошло более 3-х лет, тогда за аналогичное транспортное средство сбор составит уже 165.200 руб.

Самым дорогим транспортным средством, с точки зрения уплаты утилизационного сбора, является самосвал, предназначенный для эксплуатации в условиях бездорожья, полной массой свыше 350 тонн, за который придется заплатить от 5.550.000 руб. до 6.000.000 руб. в зависимости от года выпуска.

Соответствие утилизационного сбора правилам ВТО

Введение утилизационного сбора вызвало обоснованные вопросы со стороны ряда членов ВТО, в первую очередь, EC, США и Японии. По сообщениям СМИ⁴, представители ВТО также считают, что сбор, «возможно, противоречит» правилам ВТО, а переговоры всех заинтересованных участников пока не привели к каким-либо взаимоприемлемым результатам.

Полагаем, что основные претензии Договаривающихся сторон вызваны положениями федерального закона «Об отходах производства и потребления» и постановления Правительства РФ, которыми определенные субъекты освобождаются от уплаты утилизационного сбора. Так, в соответствии с абз.4 п.6 ст.24.1 указанного закона, утилизационный сбор не уплачивается в отношении транспортных средств, которые произведены, изготовлены организациями, принявшими на себя (в порядке и на условиях, которые определены Правительством РФ) обязательство обеспечить последующее безопасное обращение с отходами, образовавшимися в результате утраты указанными транспортными средствами своих потребительских свойств. Из п.3 Правил принятия организациями-изготовителями обязательства обеспечить последующее безопасное обращение с отходами, образовавшимися в результате утраты ТС своих потребительских свойств, утв. постановлением 4 См., напр.: Егор Попов, Газета «Коммерсантъ», №8 (5039), 18.01.2013. Владимир Штанов, Ведомости, 18.01.2013, 5 (3267); Маргарита Лютова,

Владимир Штанов, Ведомости, 14.12.2012, 238 (3252) и др.

Правительства, следует, что организация-изготовитель принимает на себя обязательство, если она отвечает, в частности, следующим условиям: организация-изготовитель является юридическим лицом, зарегистрированным на территории Российской Федерации; организация-изготовитель осуществляет производство транспортных средств, в т.ч. в режиме промышленной сборки.

Таким образом, буквальное прочтение названных положений позволяет заключить, что ни один иностранный производитель (изготовитель) транспортных средств не может быть освобожден от уплаты утилизационного сбора, в отличие от российских производителей, именно по признаку «нероссийского» происхождения как самого производителя, так и, косвенно, продукции - транспортных средств, что может представлять собой дискриминацию.

С точки зрения применимого права ВТО, речь может идти о нарушении национального режима в отношении внутреннего налогообложения и регулирования (параграфов 1 и 2 ст.III ГАТТ) либо косвенное покровительство отечественных товаров, запрещенное ст.VIII ГАТТ, поскольку обложение сбором отечественных (российских) товаров де факто отсутствует по сравнению с импортными товарами. происходящими с территорий членов ВТО, на которые по существу и направлен утилизационный сбор.

Скорее всего, введение утилизационного сбора должно было, по мнению его авторов, не только компенсировать выпадающие доходы бюджета от снижения импортных пошлин, но и вынудить иностранных автопроизводителей активнее открывать на территории России дочерние компании, осуществляющие промышленную сборку.

В практике разрешения торговых споров в рамках Взимание в США повышенноне обнаружено. Вместе с тем расценено как нарушение определенную параллель мож- **ст.III:2 ГАТТ (национального** но провести с рядом извест- режима) ных дел, в частности, делом

ГАТТ-ВТО прямых аналогов **го налога на импортную нефть**

1987 г. EC, Канада, Мексика v. США (United States — Taxes on petroleum and certain imported substances (Superfund) (BISD 34S/136), в котором предметом анализа стал повышенный налог на нефтепродукты, ввозимые в США с целью потребления, использования или хранения, в размере 11,7% за баррель, в то время как национальная сырая нефть подлежала обложению налогом в размере 8,2%. Данная мера расценена Палатой как противоречащая ст.III:2 ГАТТ и приводящая к аннулированию преимуществ соглашения. В результате США заявило, что повышенный налог не будет взиматься.

Другое дело - Italy - Discrimination against imported agricultural machinery (BISD 7S/60) 1958 г., из обстоятельств которого следовало, что Италия ограничивала импорт иностранной сельскохозяйственной техники путем установления повышенной ставкой по кредиту (10%), в то время как кредитная ставка для приобретения отечественной техники составляла 3%. Указанные меры со стороны Италии были признаны противоречащими ст.III ГАТТ.

Отметим, что в ближайшее время также существует вероятность введения «утилизационных сборов» в отношении всей готовой продукции и товаров (упаковки), утративших свои потребительские свойства, а также в отношении самоходных сельскохозяйственных и лесохозяйственных машин, строительной и дорожной техники.

Так, в настоящее время в ГД РФ на рассмотрении (вто

рое чтение) находится правительственный законопроект № 584399-5 о внесении изменений в упомянутый федеральный закон «Об отходах производства и потребления», который предусматривает введение для производителей и импортеров продукции и товаров обязанностей в сфере их использования, обезвреживания и захоронения. Сам законопроект не содержит упоминаний о каких-либо сборах, но, по сведениям СМИ⁵, такое поручение было дано и вопрос может регулироваться на подзаконном уровне.

Вероятность введения утилизационного сбора в отношении импортируемых сельхозмашин и строительной/дорожной техники еще более высока. В сентябре 2012 г. ряд депутатов ГД РФ внес законопроект № 110530-6 об изменении упомянутого закона в части установления утилизационного сбора, аналогичного рассмотренному ранее. При этом перечень машин и техники, а также порядок уплаты и размеры сбора устанавливаются Правительством РФ. Кроме того, сбор не будет уплачиваться, если производителем принимается обязательство обеспечить последующую безопасную утилизацию самоходных сельскохозяйственных и лесохозяйственных машин, строительной и дорожной техники в порядке, определяемом Правительством РФ, а также в иных случаях. Комитет ГД РФ по промышленности (С.В. Собко) поддержал законопроект и предложил вместо зачисления сбора в федеральный бюджет рассмотреть возможность создания государственного внебюджетного фонда для финансирования утилизации машин и техники.

По нашему мнению, претензии со стороны членов ВТО должна была вызвать еще одна фискальная мера со стороны Российской Федерации, которая может свидетельствовать о скрытой налоговой дискриминации иностранных транспортных средств и нарушении национального режима ст.ІІІ ГАТТ).

Речь идет об акцизе, взимаемом при ввозе на терри-

Более благоприятное обложение акцизом «отечественного» алкоголя по сравнению с аналогичным/схожим иностранным является дискриминацией

торию России легковых автомобилей с мощностью двигателя свыше 150 л.с., размер которого, согласно п.1 ст.193 НК РФ, составит в 2013 г. 302 руб. за 1 л.с., а в 2014 г. - 332 руб. за 1 л.с.

Скрытый характер дискриминации акциза по данным товарам выражается в том, что российских легковых автомобилей с мощностью двигателя более 150 л.с. производится непропорционально меньше, чем ввозится из-за рубежа, если не сказать, что их количество вовсе незначительно. При этом размер акциза для автомобилей с мощностью двигателя менее 150 л.с. в 10 раз (!) ниже.

Прямых аналогов в практике Органа по разрешению споров (ОРС) ВТО не содержится, но в качестве схожих можно указать дело DS8 против Японии (доклад Апелляционного органа Japan - Taxes on Alcoholic Beverages. 1996. AB-1996-2. WT/DS8/AB/R, WT/DS10/AB/R, WT/DS11/AB/R), а также аналогичные споры DS10 (Япония), DS75 (Корея)и DS87 (Чили). Суть претензий, обоснованность которых была подтверждена ОРС, состояла в том, что национальные алкогольные напитки («shochu» в Японии, «soju» в Корее и «різсо» в Чили) облагались налогами в значительно меньшем размере, нежели зарубежные аналоги (схожие алкогольные напитки) - виски, коньяки, джины, бренди,

водка, текила и т.д.

Несмотря на то, что дискриминационность таких мер более очевидна, чем повышенное обложение акцизом в зависимости от мощности двигателя, тем не менее, рассматриваемая мера с учетом фактических обстоятельств и характеристики рынка российских легковых автомобилей имеет признаки скрытой налоговой дискриминации, когда внешне нейтральная характеристика - мощность двигателя - ведет де факто к более обременительному налогообложению преимущественно иностранных автомобилей.

Определенную аналогию с указанными мерами можно проследить в деле Philippines - Distilled Spirits DS403 2010 г. и DS396, из обстоятельств которых следовало, что более благоприятное обложение акцизом алкогольой продукции, произведенной из тростникового сахара и других указанных в законе материалов, следует рассматривать как скрытую дискриминацию иностранной алкогольной продукции, произведенной из злаков и винограда, что является нарушением национального режима ст.III:2 ГАТТ.

3. «ИМПОРТ» ИНОСТРАННЫХ УПРАВЛЕНЦЕВ и ВТО

По сообщениям СМИ⁶, Минэкономики опубликовало проект закона, разработанный Минтрудом, который вносит изменения в главный российский миграционный закон «О правовом положении иностранных граждан в РФ». Причины вносимых изменений — присоединение 22 августа 2012 года России к ВТО, что, как говорится в пояснительной записке, фактически приводит к необходимости адаптировать уже действующие нормы «отдельных отраслей экономки к условиям членства в ВТО», в частности Россия взяла на себя обязательства в секторе услуг.

По сути, предложенные новые нормы касаются топменеджеров и высококвалифицированных специалистов, или, как они именуются в законопроекте, «ключевой персонал коммерческих организаций», - ранее речь шла только о специалистах. Документ предлагает более свободное перемещение в Россию именно иностранных управленцев, то есть формальных руководителей бизнеса. Те из них, кто проработал в своих организациях более года на территории стран—членов ВТО, могут замещать должности руководителей и иные должности, которые осуществляют собственно руководство и координацию деятельности представительств, зарегистрированных на территории государств-членов ВТО, то есть подавляющего большинства стран мира (управленцы Кубы и КНДР режимом воспользоваться не смогут). При этом, как следует из законопроекта, работать иностранцы смогут не только в аккредитованных на территории РФ филиалах иностранных компаний или в «российских коммерческих организациях» (текущая версия закона), но и в представительствах иностранных компаний и вообще в любых «дочерних организациях».

Законопроект вводит некоторые ограничения на импорт топ-менеджмента — так, например, общая численность замещающих работников не должна превышать пяти человек, а для банковской сферы их число сокращается до двух человек на юрлицо. Согласно законопроекту, иностранцы могу работать в России в дочерних компаниях фирм, зарегистрированных на территории участников ВТО, если работали там не менее одного года, являются руководителями и «на практике вовлечены в оказание услуг».

⁵ См., напр. Маргарита Лютова, Владимир Штанов, Ведомости, 14.12.2012, 238 (3252).

⁶ См. Дарья Николаева Газета «Коммерсантъ», №193 (4978), 13.10.2012.

Законопроект № 181803-5, внесенный в сентябре 2009 г. предусматривает обязательную сдачу экзамена по русскому языку для получения разрешения на временное проживание. Предлагается включить в перечень документов, предоставляемых иностранными гражданами для получения разрешения на временное проживание, документ, подтверждающий уровень знания русского языка (не ниже «элементарного»). (внесен на рассмотрение во втором чтении на февраль 2013 г.)

Другой законопроект № 96146-6, внесенный в июле 2012 г. предусматривает достижение 3 основных макроцелей: (1) установление максимально льготных условий для допуска к осуществлению трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных учащихся и студентов; (2) создание дополнительных благоприятных возможностей для обучения в Российской Федерации иностранных трудящихся-мигрантов, изначально въехавших в нашу страну с целью осуществления трудовой деятельности; (3) определение общего порядка целевого привлечения в Российскую Федерацию для обучения иностранных граждан и лиц без гражданства (и, в первую очередь, иностранных граждан и лиц без гражданства, признаваемых соотечественниками в соответствии со статьей 1 (пункт 3) Федерального закона от 24 мая 1999 года № 99-ФЗ «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом»).

В соответствии с законопроектом № 161211-6, внесенным депутатами ГД РФ в октябре 2012 г., предлагается внести требование подтверждать владение русским языком, знание истории России и основ законодательства Российской Федерации следующими иностранными гражданами: (1) обратившиеся для получения обыкновенной рабочей визы (за исключением иностранного гражданина, являющегося высококвалифицированным специалистом, и членов его семьи, а также иностранных граждан, указанных в пунктах 4 и 4.8 статьи 13 Федерального закона от 25 июля 2002 года № 115-Ф3 «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»); (2) обратившиеся для получения вида на жительство; (3) прибывающие в Российскую Федерацию для осуществления трудовой деятельности в порядке, не требующем получения визы, при обращении за выдачей разрешения на работу или патента.

Сертификат о владении русским языком, знании истории России и основ законодательства Российской Федерации будет выдаваться образовательными и иными организациями на территории Российской Федерации или за рубежом, включенными в перечень организаций, проводящих экзамен по русскому языку как иностранному языку, истории России и основам законодательства Российской Федерации, иностранным гражданам, сдавшим экзамен по русскому языку как иностранному языку, истории России и основам законодательства Российской Федерации. Срок действия такого сертификата составляет 5 лет с даты его выдачи. Предполагается, что изменения должны вступить в силу с 1 января 2015 г., в настоящее время законопроект проходит процедуры перед первым чтением.

В январе 2013 г. Правительство РФ внесло законопроект № 202110-6, в соответствии с которым новая редакция пункта 13 статьи 13.2 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в РФ» предполагает, что работодатель и заказчик работ (услуг) не вправе привлекать иностранных работников в качестве высококвалифицированных специалистов для торгового обслуживания покупателей в процессе розничной торговли товарами народного потребления (включая фармацев- Работодатели не смогут тические товары) независимо от привлекать иностранных ассортимента реализуемых това- работников в качестве выров, торговых площадей и форм сококвалифицированных обслуживания покупателей. При специалистов в сферу розэтом предлагается установление ничной торговли товарами исключения для высококвалифи- народного потребления цированных иностранных специ-

алистов, привлекаемых для осуществления руководства и координации деятельности, связанной с ведением указанного вида торговли.

Законопроектом также предусматривается установление нормы, в соответствии с которой квота на выдачу иностранным гражданам приглашений на въезд в Российскую Федерацию в целях осуществления трудовой деятельности, квота на выдачу иностранным гражданам разрешений на работу, допустимая доля иностранных работников, используемых в различных отраслях экономики хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность как на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации, так и на всей территории Российской Федерации, не распространяются на высококвалифицированных специалистов и членов их семей.

Льготный порядок налогообложения иностранных высококвалифицированных специалистов может вести к дискриминации собственных граждан России. Так, в соответствии со ст. 227.1 НК РФ, иностранные граждане, патента, выданного в соответствии с Федеральным законом от 25 июля 2002 года

осуществляющие трудовую **Льготный порядок налогообло**деятельность по найму у фи- жения иностранных высококвазических лиц на основании лифицированных специалистов может вести к дискриминации собственных граждан России

№ 115-Ф3 «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», исчисляют и уплачивают налог на доходы, полученные от осуществления такой деятельности, в порядке, установленном настоящей статьей. Уплата налога осуществляется в виде фиксированных авансовых платежей в размере 1000 рублей в месяц, которые индексируются на коэффициент-дефлятор.

Более того, в силу п. 3 ст. 224 НК РФ, доходы от осуществления трудовой деятельности такими иностранными гражданами, равно как и иностранными высококвалифицированными специалистами, облагается по ставке 13% (равной ставке для налоговых резидентов), а не по ставке 30% как для большинства нерезидентов.

Указанными нормами ухудшается положение российских граждан - нерезидентов, осуществляющих аналогичную деятельность, но вынужденных уплачивать налог на доходы физических лиц по ставке 30%, которые подвергаются налоговой дискриминации именно по признаку их российского гражданства.

4. МЕРЫ ЗАЩИТЫ И ФИНАНСОВОГО СТИМУЛИРОВАНИЯ ПРОМЫШЛЕННОСТИ В УСЛОВИЯХ ВТО

Обстоятельства

Как сообщается в СМИ⁷, Правительство поручило Минпромторгу, Минэкономики и Минфину «обеспечить бесперебойную реализацию мер» по поддержке автопрома, «направленных на адаптацию отрасли к условиям членства России в ВТО». Такое решение принято по итогам доклада «О развитии автомобильной промышленности в условиях вступления России в ВТО», который сделал глава Минпромторга Денис Мантуров. О результатах проделанной работы ведомства должны доложить до 15 апреля 2013 года.

Чтобы стимулировать обновление парка, Минпромторг предлагает повысить ставки транспортного налога и ОСАГО на старые и неэкологичные автомобили, а также ограничить сроки эксплуатации коммерческой техники, но пока эти меры не встретили поддержки Минфина. Речь идет о корректировке ставок транспортного налога и ОСАГО в зависимости от экологического класса и возраста автомобиля. В справке необходимость корректировки связывается с тем, что «значительная часть транспортных средств имеет большой срок эксплуатации и высокий уровень выбросов вредных веществ в атмосферу». «Повышение налога призвано подтолкнуть автовладельцев сдавать машины в утилизацию, стимулируя спрос на новые автомобили и развитие утилизационной сети,— поясняет источник «Ъ» в отрасли.

Пока находящихся в свободном доступе проектов не наблюдается, однако, некоторые прогнозы относительно мер налогового стимулирования можно сделать уже сейчас, опираясь на практику установления субъектами РФ льгот по транспортному налогу.

Соответствие налоговых льгот правилам ВТО

Наиболее обширная практика сложилась по транспортному налогу, где в качестве примеров дискриминации налогоплательщиков в зависимости от иностранного «происхождения» облагаемого имущества можно привести следующее:

(1) п. 2 ст. 1 Закона Тюменской области⁸, согласно которому, ставка налога устанавливается в размере 3/4 ставок, приведенных в пункте 1, для физических лиц - владельцев легковых, грузовых автомобилей отечественного

Налоговые льготы исключительно в отношении «отечественных» транспортных средств могут противоречить национальному режиму ВТО

производства и производства стран СНГ, с даты выпуска которых прошло более 10 лет; а также п. 5 ст. 1 данного закона, в силу которого, от уплаты транспортного налога освобождены

физические лица - владельцы мотоциклов и мотороллеров отечественного производства и производства стран СНГ;

(2) аналогичным образом налоговые льготы по транспортному налогу предоставляются пенсионерам в отношении легковых автомобилей отечественного производства (Российской Федерации, СССР до 1991 года) в Санкт-Петербурге⁹;

7 Газета «Коммерсантъ», №214 (4999), 13.11.2012.

- (3) пониженные ставки установлены по транспортному налогу в отношении транспортных средств отечественного производства и производства республик бывшего СССР в Приморском крае 10 ;
- (4) только в отношении автомобилей иностранного производства, у которых мощность двигателя не определена, она устанавливается по закону Омской области расчетным путем: для легковых автомобилей - 400 лошадиных сил¹¹; для грузовых автомобилей - 570 лошадиных сил;
- (5) от уплаты транспортного налога в Воронежской области освобождены физические лица, на которых зарегистрированы мотоциклы и мотороллеры отечественного производства, с года выпуска которых прошло 25 и более лет¹²;
- (6) пониженные ставки по транспортному налогу установлены для отдельных категорий физических лиц в отношении автомобилей отечественного производства, а также марок «ЗАЗ», «ЛУАЗ», «Таврия» в Курской области¹³.

Между тем, российские суды не спешат признавать подобные положения противоречащими федеральному законодательству. Видимо, следуя подходу Конституционного Суда РФ к налоговым льготам, Верховный Суд РФ14 не усмотрел косвенной дискриминации плательщиков транспортного налога по признаку происхождения (места производства) транспортных средств в ситуации, когда положения областного Закона установили льготные ставки транспортного налога для пенсионеров, инвалидов, лиц, имеющих трех и более несовершеннолетних детей, на которых в соответствии с действующим законодательством зарегистрированы легковые автомобили отечественного производства, а также автомобили марок «ЗАЗ», «Таврия» и «Луаз». Суд пришел к выводу о том, что «указание в жалобе относительно определения уровня доходов, места производства транспортных средств и фактической стоимости подержанных иномарок само по себе не указывает на отсутствие права у законодателя субъекта РФ определять порядок предоставления льгот по налогу, и нет оснований считать, что нарушен принцип равенства налогообложе-

По нашему мнению, подобные положения входят в противоречие со ст.III ГАТТ, запрещающей дискриминационное налогообложение товаров в зависимости от места их производства (происхождения).

Вместе с тем, полагаем, что возможные меры стимулирования на федеральном уровне не будут столь очевидно дискриминационными. Существует вероятность того, что дискриминация может принять скрытый характер, когда, по аналогии с акцизами, поддержка будет выражаться в снижении/обнулении ставок транспортного налога для автомобилей с мощностью двигателя до 110-150 л.с. (подавляющее большинство российских автомобилей) и существенном увеличении ставок для автомобилей с мощностью двигателя, превышающей эти значения (больший сегмент иностранных автомобилей).

⁸ См.: Закон Тюменской области «О транспортном налоге» от 19.11.2002 №93 // Парламентская газета «Тюменские известия», № 228-229, 22.11.2002.

⁹ См. ст.4 Закона Санкт-Петербурга от 04.11.2002 № 487-53 (ред. от 13.11.2009) «О транспортном налоге» // Вестник Законодательного Собрания Санкт-Петербурга. № 21. 14.11.2002.

¹⁰ См. ст.5 Закона Приморского края от 28.11.2002 № 24-КЗ (ред. от 27.07.2010) «О транспортном налоге» // Ведомости Законодательного Собрания Приморского края. 29.11.2002. № 9.

¹¹ Закон Омской области от 18.11.2002 № 407-03 (ред. от 27.11.2009) «О транспортном налоге» // Ведомости Законодательного Собрания Омской области. Декабрь 2002. № 4 (33). Ст. 1799.

¹² См. ст.1. Закона Воронежской области от 11.06.2003 № 28-03 (ред. от 25.02.2010) «О предоставлении налоговых льгот по уплате транспортного налога на территории Воронежской области» // Коммуна. № 89. 20.06.2003.

¹³ См. ст.3 Закона Курской области от 21.10.2002 № 44-3КО (ред. от 27.10.2006) «О транспортном налоге» // Курская правда. № 175. 26.10.2002.

¹⁴ Определение Верховного Суда РФ от 08.06.2005 № 57-ГО5-3

5. НАЛОГОВЫЕ ЛЬГОТЫ ДЛЯ СЕЛЬХОЗОРГАНИЗАЦИЙ и ВТО

Обстоятельства

Вступление России в ВТО повлекло за собой ожидаемый рост импорта сельскохозяйственных товаров и продуктов питания, в частности, сентябре — ноябре 2012 г. импорт говядины, свинины, молока и сливок, сливочного масла и сыров вырос на 10-33,5%; импорт сухого молока в сентябре — ноябре 2012 г. вырос на 216% до 7800 т, сухой сыворотки — на 89% до 6766 т, сыров — на 116% до 89104 т, а сливочного масла — на 136% до 27155 т. 3 то вызвало известную обеспокоенность со стороны российских производителей, не готовых к такой конкуренции, и заинтересованных ведомств. Помимо государственной поддержки в виде субсидий и т.п. компенсация потери части рынка и убытков производителей предусмотрены меры налоговой поддержки.

В июне 2012 г. ряд депутатов ГД РФ внес законопроект № 100527-6, которым предусмотрен комплекс налоговых льгот для сельскохозяйственных товаропроизводителей. Федеральный закон №161-ФЗ от 02.10.2012 вступил в силу с 1 января 2013 г. и предусматривает следующие стимулирующие меры: (1) льготная ставка 10% по НДС в отношении реализации племенного крупного рогатого скота, племенных свиней, племенных овец, племенных коз,

Предоставление налоговых льгот российским рыбохозяйственным организациям и индивидуальным предпринимателям может идти вразрез с национальным режимом ВТО

племенных лошадей, племенного яйца; спермы, полученной от племенных быков, племенных свиней, племенных козлов, племенных жеребцов; эмбрименных жеребцов; эмбри-

онов, полученных от племенного крупного рогатого скота, племенных свиней, племенных овец, племенных коз, племенных лошадей; (2) освобождение от НДФЛ доходов в виде суммы, полученные главами крестьянских (фермерских) хозяйств за счет средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в виде грантов на создание и развитие крестьянского фермерского хозяйства, единовременной помощи на бытовое обустройство начинающего фермера, грантов на развитие семейной животноводческой фермы; субсидии, предоставляемые главам крестьянских (фермерских) хозяйств за счет средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации; (3) льготную ставку 0% по налогу на прибыль для сельскохозяйственных товаропроизводителей и рыбохозяйственных организаций по деятельности, связанной с реализацией произведенной ими сельскохозяйственной продукции, а также с реализацией произведенной и переработанной данными налогоплательщиками собственной сельскохозяйственной про-

При этом для получения права применения льготной ставки по налогу на прибыль 0% рыбохозяйственной организацией признается лишь градо- и поселкообразующие российские рыбохозяйственные организации, численность работающих в которых с учетом совместно проживающих с ними членов семей составляет не менее половины численности населения соответствующего населенного пункта если в общем доходе от реализации товаров (работ, услуг) доля дохода от реализации их уловов водных биологических ресурсов и (или) произведенной собственными

силами из них рыбной и иной продукции из водных биологических ресурсов составляет за налоговый период не менее 70 процентов, и если они осуществляют рыболовство на судах рыбопромыслового флота, принадлежащих им на праве собственности, или используют их на основании договоров фрахтования (бербоут-чартера и тайм-чартера).

Соответствие налоговых льгот правилам ВТО

Как видим, указанные выше меры налогового стимулирования носят ярко выраженный дискриминационный характер по признаку гражданства (национальности) налогоплательщика. Очевидно, что иностранные предприниматели - физические лица не могут претендовать на освобождение по НДФЛ, т.к. не признаются в целях налогообложения индивидуальными предпринимателями, а льгота по налогу на прибыль применяется исключительно российскими организациями, что идет вразрез требованиям ст.ІІІ ГАТТ и может повлечь обоснованные претензии со стороны членов ВТО.

Напомним, что Конституционный суд РФ рассматривал дело о предполагаемой налоговой дискриминации в п.7 ст.333.3 НК РФ, но по признаку организационно-правовой формы, по результатам которого принято Определение №1023-0-0 от 16.07.2009. Дело касалось существенного снижения ставок сбора за пользование объектами водных биологических ресурсов для российских рыбохозяйственных организаций в отличие от индивидуальных предпринимателей, которые не вправе рассчитывать на льготы. Суд отверг ссылку на дискриминацию, вместе с тем признак национальности (гражданства) им не рассматривался.

Заметим, что освобождение от налогообложения (ставка 0%) по существу может быть также рассмотрено в качестве государственной субсидии, которая подлежит ограничению по правилам ст.XVI ГАТТ. Именно из такой логики исходил Суд ЕС в деле Italy v. Commisssion [ECJ 173/73 от 02.07.1973], признавая, что освобождение (частичное) организации от уплаты обязательных платежей в рамках обычной налоговой системы является государственной субсидией (state aid), если не имеется оправданий для такого освобождения, исходя из существа общей системы налогообложения.

Отметим, что в настоящее время (18 февраля 2013 г.) Правительством РФ внесен проект федерального закона «О признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации по вопросам налогообложения» № 225130-6, который подготовлен в целях выполнения обязательств, принятых Российской Федерацией в ходе переговоров по присоединению к ВТО.

Законопроектом предусматривается отменить установленное в настоящее время подп.20 п.3 ст.149 НК РФ освобождение от налогообложения НДС операций по реализации продукции собственного производства организаций, занимающихся производством сельскохозяйственной продукции, удельный вес доходов от реализации которой в общей сумме их доходов составляет не менее 70 процентов, в счет натуральной оплаты труда, натуральных выдач для оплаты труда, а также для общественного питания работников, привлекаемых на сельскохозяйственные работы.

¹⁵ См. Елизавета Никитина, Ведомости, 26.12.2012, 246 (3260).

6. ЕДИНЫЕ РЫНКИ УСЛУГ И ТРЕТЕЙСКИЙ СУД

По сообщениям СМИ¹⁶, Президент РФ высказывался о необходимости создания третейского суда для стран ТС. Как сообщил В. Христенко, «к 2015 г. мы должны завершить подготовку договора о Евразийском экономическом союзе. Этот большой документ должен вобрать в себя многое: кодифицированную базу ТС и ЕЭП. Он также должен в себя вобрать обновленные институты Евразийского экономического союза. Наша комиссия — исполнительный орган, но там же будут и парламентские и судебные органы. Уже есть суд «Евразэс», но судят там в основном нас, поскольку он направлен на рассмотрение споров правительств и хозяйствующих субъектов с исполнительными органами ТС. А третейский суд может разрешать споры иного характера. Его наличие — дополнительная гарантия для инвестора».

Возможно, инициатива затронет существующий механизм разрешения споров между государствами-членами ЕврАзЭС и инвесторами, закрепленный в Соглашении о поощрении и взаимной защите инвестиций в государствах-членах Евразийского экономического сообщества 12.12.2008, ст.9 которого предусматривает рассмотрение спора в одном из органов по выбору инвестора: (а) суда государства-реципиента, компетентного рассматривать соответствующие споры; (б) международного коммерческого арбитража при торговой палате любого государства, согласованного участниками спора; (в) арбитражного суда «ad hoc», который, если стороны спора не согласятся на иное, должен быть создан и действовать согласно Арбитражному регламенту Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ); (г) Международного центра по урегулированию инвестиционных споров, созданного в соответствии с Конвенцией об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств от 18 марта 1965 г., для разрешения спора в соответствии с положениями этой Конвенции (при условии, что она вступила в силу для обоих государств Сторон спора) или в соответствии с Дополнительными правилами Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (в случае, если Конвенция не вступила в силу для обоих или одного из государств сторон спора).

¹⁶ Евгения Письменная, Ведомости, 19.12.2012, 241 (3255).