Практика арбитражных судов РФ по применению договорно-правовой базы ТС и ЕЭП и case law органов по разрешению споров ВТО в сфере налоговых, таможенных и иных финансовых отношений

Савицкий Андрей Иванович, к.ю.н.

Практика арбитражных судов России

- **Налоговые споры:**

- ❑ **Подтверждение ставки 0% по косвенным налогам;**
- ❑ **Подтверждение права на налоговые вычеты по косвенным налогам;**
- ❑ **Подтверждение факта вывоза/ввоза товара в государство-участник ТС;**
- ❑ **Определение стоимости ввозимого товара – налоговой базы по НДС;**
- ❑ **Иные;**

- **Таможенные споры:**

- ❑ **Определение таможенной стоимости товаров;**
- ❑ **Определение товарной номенклатуры ТН ВЭД ТС и применимой пошлины;**
- ❑ **Привлечение к административной ответственности и оспаривание решений таможенных органов;**
- ❑ **Взимание пошлин при вывозе нефтепродуктов в РБ, применение таможенных процедур и др.**

- **Валютные споры:**

- ❑ **Составление валютной отчетности по операциям между резидентами ТС;**
- ❑ **Зачисление валютной выручки по операциям между резидентами ТС**

Налоговые споры: подтверждение ставки 0%

- **Услуги по ремонту ввезенного из Республики Беларусь имущества облагаются НДС по ставке 0%,** необходимость представлять третий экземпляр заявления о ввозе товара (в Беларусь) при экспорте услуг Соглашением от 15.09.2004 и Протоколом не предусмотрено (*постановления ФАС ЗСО от 20.01.2011 по делу № А46-7825/2010, от 01.02.2011 по делу № А46-2807/2010 и др.*);
- **Грузовые таможенные декларации и счета-фактуры с отметкой налогового органа не включены в перечень документов**, подтверждающих право на ставку 0% по НДС по Соглашению от 15.09.2004 *(Постановление ФАС МО от 03.05.2012 по делу № А41-5046/11);*
- **Ставка 0% по НДС применяется при предоставлении заявления о ввозе товара с отметкой налогового органа страны ввоза**, как предусмотрено Соглашением о принципах взимания косвенных налогов от 25.01.2008 и Протоколом от 11.12.2009 (*постановление ФАС ЗСО от 11.10.2012 по делу №А45-23391/2011*);

Налоговые споры: право на вычет

- **Налогоплательщик собрал пакет документов**, предусмотренный Соглашением от 25.01.2008 и Протоколом к нему, **позднее, чем заявил вычет** (*Постановление ФАС ПО от 06.03.2013 по делу № А06-1985/2012*);
- Право плательщика на применение вычета по акцизам в отношении ввезенного из Республики Беларусь спирта подтверждено иными необходимыми документами, **реестр счетов-фактур не является обязательным по Соглашению** от 25.01.2008 и Протоколу к нему (*Постановление ФАС СЗО от 20.05.2013 по делу № А44-4927/2012*);

Налоговые споры: иные вопросы

- **Ввоз лома черных металлов из Казахстана в Россию не облагается НДС** (освобожден по аналогии со ст.149 НК РФ), т.к. налогообложение импорта не может быть более обременительным, чем обложение внутренних операций (*Постановление ФАС ПО от 06.04.2012 по делу № А57-7802/2011);*
- **Факт убытия товара из России подтвержден отметкой оформляющего таможенного органа в ГТД:** «выпуск разрешен» (*Постановление ФАС УрО от 21.12.2012 по делу № А60-15134/2012)*;
- Со ссылкой на Соглашение от 25.01.2008 и Протокол к нему судом сделан вывод: **показания свидетеля, отобранные налоговыми органами Республики Беларусь, являются достоверными доказательствами** по делу (*Постановление ФАС МО от 26.01.2012 по делу № А41-16090/11);*
- В целях Соглашения от 25.01.2008 не обязательно, чтобы контрагент-покупатель был иностранной организацией, **филиал российской организации в Казахстане является иностранным налоговым резидентом, поэтому применение ставки 0% правомерно** (*Постановление 18 ААС от 13.05.2013 по делу № А34-4940/2012).*

Таможенные споры

- **Лицензионные платежи не входят в структуру таможенной стоимости товаров** (*Определение ВАС РФ ВАС-3368/13 от 12.04.2013)*;
- Основой определения **таможенной стоимости ввозимых товаров** должна быть в максимально возможной степени **стоимость сделки с этими товарами** (*постановление Президиума ВАС РФ от 05.03.2013 № 13328/12 ;* см. также *определение ВАС РФ от 14.02.2013 № ВАС-551/13*);
- **Таможенные органы могут приостанавливать выпуск товаров с товарными знаками**, зарегистрированными в реестре объектов интеллектуальной собственности, на 10 дней до предоставления импортером доказательств наличия согласия правообладателя (*Постановление Президиума ВАС РФ от 13.11.2011 № 6813/12);*
- Решение Совета ЕЭК от 16.07.2012 №54, изменившее код товарной номенклатуры и тариф, не предусматривает обратной силы, поэтому **подлежит указанию код ТН ВЭД ТС, действующий на день регистрации таможенной декларации** *(Постановление ФАС ДВО от 11.02.2013 №Ф03-6537/2012);*

Таможенные споры

- **Вывоз в Беларусь нефтепродуктов, кроме нефти сырой, не облагается экспортными пошлинами** (*постановления ФАС УрО от 09.12.2010 по делу № А50-8008/2010; ФАС СЗО от 15.03.2012 по делу № А46-6333/2010 и др.);*
- ФАС ЗСО признал постановление таможенного органа о привлечении организации к административной ответственности по ст.16.2 КоАП РФ за недекларирование товара не подлежащим исполнению, т.к. **решение Суда ЕврАзЭС от 05.09.2012, которым решение Комиссии ТС №355 от 17.08.2010 признано не соответствующим международно-правовой базе ТС и ЕЭП**, вынесено позже, чем решение таможни (*постановление ФАС ЗСО от 23.04.2013 по делу № А27-13543/2012*);
- **Судами применяются ТК ТС, ТНВЭД ТС и разъяснения** при рассмотрении споров о классификации товара по ТН ВЭД ТС и применении тарифа (*постановление ФАС ВВО от 06.03.2013 по делу № А11-13278/2011;* постановление ФАС ДВО от 01.03.2012 №Ф03-681/2012, от 02.03.2012 № Ф03-579/2012).

Валютные споры

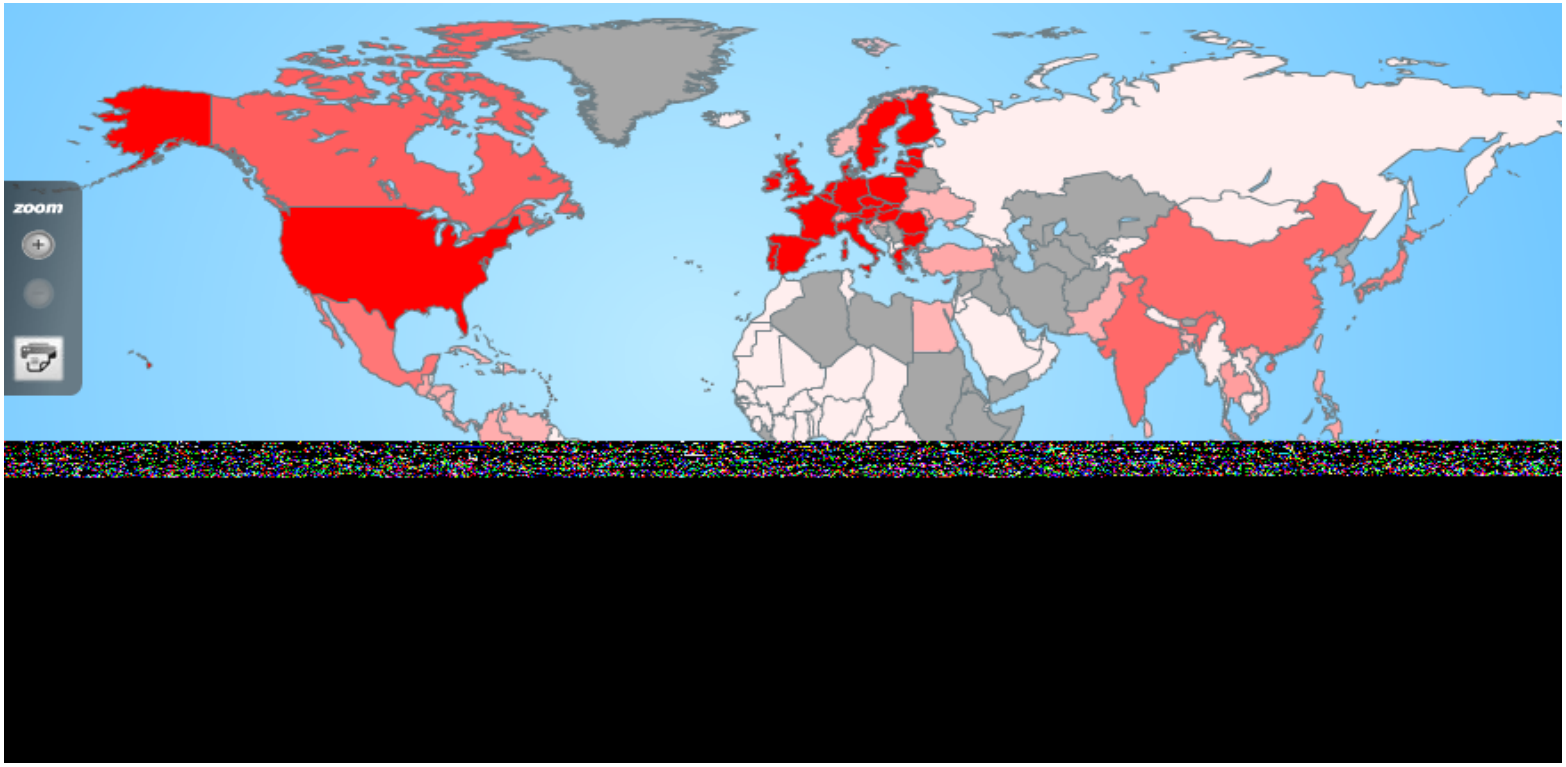
- **Отмена таможенного контроля между государствами-членами Таможенного союза не ведет к отмене валютного контроля**, российские резиденты обязаны соблюдать требования валютного законодательства о предоставлении **отчетности по валютным операциям**, нарушение которых образует состав административного правонарушения по ч.6 ст.15.25 КоАП РФ (*постановление Президиума ВАС РФ от 23.10.2012 № 7099/12, определение ВАС № ВАС-13573/12);*
- **Отмена с 01.07.2010 таможенного контроля в связи с созданием ЕТТ не означает отмену валютного контроля на границе**. Российский резидент нарушил требование о **зачислении валютной выручки** в сроки, установленные контрактом, поэтому подлежит привлечению к ответственности по ст.15.25 КоАП РФ *(Постановление ФАС УрО от 20.09.2012 по делу № А47-12435/2011).*

Применение судами права ВТО

- **Решение ВАС РФ от 01.10.2012 № ВАС-6474/12** – применены положения ГАТТ (п.1 ст.3) и ТРИПС (ст.3). Признаны противоречащими международным договорам и ГК РФ положения абз.6 и 7 п.2.1. Правил подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, в части слов «за исключением физических лиц, постоянно проживающих за пределами Российской Федерации и иностранных юридических лиц», т.к. они **допускают дискриминацию прав иностранных граждан на защиту их индивидуальных прав в области охраны интеллектуальной собственности**.
- **Решения ВАС РФ от 28.08.2012 № ВАС-5123/12 и от 11.04.2012 N ВАС-308/12** – применены положения ГАТТ, ТРИПС. Признаны частично недействующими ряд пунктов Перечня юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец …, утв. постановлением Правительства РФ 10.12.2008 №941, как **дискриминационные**.

Case law ОРС ВТО

- **ГАТТ 1947 г.**: с августа 1948 г. по октябрь 1994 г. рассмотрено **101** спор (обращение);
- **ВТО 1994 г.**: с января 1995 г. по май 2013 г. рассмотрено **459** споров, из них **369 споров по ГАТТ** 1994 г., **23 спора по ГАТС** 1994 г., **33 спора по ТРИПС**, **36 споров по ТРИМС**; **26 споров по Протоколу** о присоединении к ВТО; **40 споров по SPS** и др.



Споры по ГАТТ 1994 г.

- **Правовая основа большинства споров – нарушение ст.III ГАТТ 1994 г. – национального режима налогообложения.**
- **Дискриминационное налогообложение иностранной продукции:**

✓ **DS 8 21.06.1995, DS 10 07.07.1995, DS 11 07.07.1995 – ЕС / США / Канада против Японии;**

✓ **DS 75 02.04.1997, DS 84 23.05.1997 – ЕС / США против Кореи;**

✓ **DS 87 04.06.1997, DS 109 11.09.1997, DS 110 15.12.1997 – ЕС / США / ЕС против Чили.** «Ответчики» взимали повышенные акцизы/налоги с алкогольных напитков «иностранного» происхождения по сравнению с национальными – ***shochu, soju, pisco***;

✓ **DS 354 29.11.2006 – ЕС против Канады**, которая освободила от акциза ***вино, произведенное в Канаде*** и из материалов, произведенных в Канаде, а также освободила от акциза ***канадское пиво***;

✓ **DS 371 07.02.2008 – Филиппины против Таиланда,** который ***облагал НДС иностранные сигареты в большем размере***, чем аналогичные отечественные.

Споры по ГАТТ 1994 г.

- ✓ **DS 411 20.07.2010* – Украина против Армении,** которая в повышенном размере облагала налогами ***импортные табак и алкоголь***, а также взимала импортную пошлину больше, чем согласовано в Протоколе о присоединении; **DS 421 17.02.2011 – Украина против Молдовы**, которая взимает платеж с импортных товаров в пластиковой упаковке; **DS 423 03.03.2011* – Молдова против Украины**, которая в большем размере облагает ***импортные спиртные напитки***;
- ✓ **DS 308 16.03.2004 – США против Мексики**, которая взимала налоги с напитков, не основанных на ***тростниковом сахаре***; **DS 396 29.07.2009 – ЕС против Филиппин**, которые облагают пониженным налогом спиртные напитки на основе ***тростникового сахара***, аналогичное дело **DS 403** – США против Филиппин.
- ✓ **DS 43 12.06.1996 – США против Турции**, которая ***облагала налогом доходы от проката иностранных фильмов***.

- ❑ **Отмеченные меры были признаны палатами ОРС нарушающими национальный режим налогообложения по ст.III ГАТТ 1994 г.; в большинстве случаев «ответчик» отменял/модифицировал меры.**

Споры по ГАТС 1994 г.

- **DS 413 15.09.2010 «China — Certain Measures Affecting Electronic Payment Services» – США против Китая.**

✓ Китай позволяет оказывать **услуги электронных платежей** по операциям, выраженным и осуществляемым в юанях, **единственной китайской компании – China UnionPay**. Иные **(иностранные) поставщики услуг** электронных платежей могут осуществлять операции **только в иностранной валюте**. Кроме того, все карты должны **отвечать требованиям платежной системы China UnionPay, иметь логотип этой системы**, все банкоматы и терминалы должны также иметь логотип китайской платежной системы.

- **16 июля 2012 доклад Палаты:** Китай принял обязательство по доступу на рынок поставщиков EPS, в т.ч. посредством коммерческого присутствия; Китай принял обязательство по национальному режиму поставки услуг EPS; China UnionPay – монопольный поставщик для определенных операций; Требования о наличии логотипа платежной системы противоречит принятым Китаем обязательствам.

- **Китай согласился исполнить рекомендации доклада до 31.07.2013.**

Споры по ТРИПС 1994 г.

- **DS 160 26.01.1999 «United States — Section 110(5) of US Copyright Act» – ЕС против США.**

✓ Закон США об авторском праве «business exemption» **позволяет публичное воспроизведение звукозаписей без разрешения и платы организациям общественного питания, барам и предприятиям розничной торговли**, при условии, что их площадь не превышает определенные размеры, а при превышении – если выполняются требования к оборудованию;

✓ Положения Закона «homestyle exemption» также позволяют воспроизводить звукозаписи **небольшим ресторанам**, если музыка проигрывается на «бытовом» оборудовании.

- **15 июня 2000 доклад Палаты:** Положения Закона «business exemption» не соответствует статьям 11bis(1)(iii) и 11(1)(iii) Бернской конвенции, инкорпорированной в ТРИПС ст.9.1, в т.ч., поскольку большинство объектов торговли подпадают под данное освобождение. Положения «homestyle exemption» соответствуют ТРИПС.

- **США не исполнило рекомендации, обещало исполнить в 2004 г.**

Благодарю за внимание!