

О некоторых проблемах толкования и применения терминов в таможенном законодательстве Таможенного союза

С.В. Халипов

О НЕКОТОРЫХ ПРОБЛЕМАХ ТОЛКОВАНИЯ И ПРИМЕНЕНИЯ ТЕРМИНОВ В ТАМОЖЕННОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ТАМОЖЕННОГО СОЮЗА

УДК-339.543
ББК - 65.428
Х - 172

Перечисленные в пункте 1 статьи 4 Таможенного кодекса Таможенного союза¹ (далее – ТК ТС) термины представляют собой азбуку таможенного регулирования, опираясь на которую конструируются статьи самого кодекса, разрабатываются международные договоры государств-членов Таможенного союза, принимаются решения Комиссии Таможенного союза, а также осуществляется национальное таможенное нормотворчество.

Так, например, согласно части 2 статьи 5 Федерального закона «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (далее - Закон о таможенном регулировании), термины в области таможенного регулирования и таможенного дела используются в настоящем Федеральном законе в значениях, определенных таможенным законодательством Таможенного союза и международными договорами, составляющими договорно-правовую базу Таможенного союза.

Каждый из основных терминов должен иметь понятное и исчерпывающее определение и, кроме того, соответствовать аналогичным дефинициям Генерального приложения к Киотской Конвенции.

Последнее обстоятельство имеет особое значение, поскольку в 2010 году Российская Федерация присоединилась к Международной конвенции об упрощении и гармонизации

¹ Договор о Таможенном кодексе Таможенного союза (принят Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. № 17, ратифицирован Федеральным законом от 2 июня 2010 г. № 114-ФЗ «О ратификации Договора о Таможенном кодексе таможенного союза»).



таможенных процедур от 18 мая 1973 года в редакции Протокола о внесении изменений в Международную конвенцию об упрощении и гармонизации таможенных процедур от 26 июня 1999 года² (далее – Киотская конвенция), с принятием ее Генерального приложения.

В целях сравнительного анализа и правовой оценки, содержащихся в ТК ТС понятий, учитывая рамки данной статьи, обратимся к нескольким терминам, часто используемым в союзном и национальном таможенном регулировании, а именно, таможенный контроль, таможенные операции и таможенные документы.

1. ТАМОЖЕННЫЙ КОНТРОЛЬ

Согласно подпункту 31 пункта 4 статьи 4 ТК ТС, таможенный контроль определен как совокупность мер, осуществляемых таможенными органами, в том числе с использованием системы управления рисками, в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства Таможенного союза и законодательства государств - членов Таможенного союза.

Данная формулировка таможенного контроля, на первый взгляд, соответствует аналогичному определению таможенного контроля, содержащемуся в главе 2 Генерального приложения к Киотской конвенции (E7./F3), где таможенный контроль представлен мерами, применяемыми таможенной службой для обеспечения соблюдения таможенного законодательства. При этом под таможенным законодательством, согласно E10./F18 этой же главы, понимаются положения законов и подзаконных актов, касающиеся импорта, экспорта, перемещения или хранения товаров, применение и обеспечение исполнения которых возложено непосредственно на таможенную службу, а также любые нормативные акты, изданные таможенной службой в пределах ее установленных законом полномочий.

Такое толкование таможенного законодательства охватывает все возможные требования, предъявляемые к перемещаемым через таможенную границу товарам.

Определение таможенного контроля по ТК ТС по сравнению с определением одноименного термина в Генеральном приложении к Киотской конвенции является более конкретным, но при этом и ограниченным.

Дело в том, что таможенные органы обязаны обеспечивать соблюдение не только таможенного законодательства Таможенного союза и законодательства соответствующего государства – члена Таможенного союза, но и:

² Федеральный закон от 03.11.2010 г. № 279-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур от 18 мая 1973 года в редакции Протокола о внесении изменений в Международную конвенцию об упрощении и гармонизации таможенных процедур от 26 июня 1999 года».

- соблюдение мер таможенно-тарифного регулирования;³
- соблюдение запретов и ограничений в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу.⁴

Содержание статей ТК ТС не позволяет относить к таможенному законодательству Таможенного союза меры таможенно-тарифного регулирования, а также запреты и ограничения.

Например, в пункте 4 статьи 3 ТК ТС меры таможенно-тарифного регулирования, запреты и ограничения преподносятся как самостоятельные средства регулирования международного товарооборота.⁵ Кроме того, их принятие и реализация на единой таможенной территории Таможенного союза вообще предшествовали появлению ТК ТС.

Следует также обратить внимание и на пункт 1 статьи 6 ТК ТС, в содержании которого задача таможенных органов по обеспечению соблюдения таможенного законодательства Таможенного союза и задача по обеспечению соблюдения мер таможенно-тарифного регулирования, и запретов и ограничений выделены в самостоятельные подпункты (подпункт 2 и подпункт 5 соответственно).

Таким образом, получается, что определение таможенного контроля по ТК ТС необоснованно ограничивает компетенцию таможенных органов обеспечением соблюдения только таможенного законодательства Таможенного союза и законодательства государств-членов Таможенного союза.

³ Соглашение между Правительством РФ, Правительством РБ и Правительством РК от 25.01.2008 г. «О едином таможенно-тарифном регулировании»; решение Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. № 130 «О едином таможенно-тарифном регулировании Таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации»; Единый таможенный тариф Таможенного союза РБ, РК и РФ (ЕТТ), утвержденный решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС № 18 и Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. № 130.

⁴ Единый перечень товаров, к которым применяются запреты или ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами и Положения о применении ограничений утверждены Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС от 27.11.2009 г. N 19, Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. N 132.

⁵ При перемещении товаров через таможенную границу с нарушениями требований, установленных таможенным законодательством таможенного союза, применяются таможенное законодательство таможенного союза, меры таможенно-тарифного регулирования, запреты и ограничения, законодательные акты государств - членов таможенного союза в сфере налогообложения, действующие на день фактического пересечения товарами таможенной границы, если иное не установлено настоящим Кодексом и (или) в соответствии с международными договорами государств - членов таможенного союза (п. 4 ст. 3 ТК ТС).



В целях восполнения данного пробела представляется необходимым рассматривать таможенный контроль как *совокупность мер, осуществляемых таможенными органами, в том числе с использованием системы управления рисками, в целях обеспечения соблюдения таможенного и иного законодательства Таможенного союза, а также законодательства государств - членов Таможенного союза.*

Важно подчеркнуть, что предложенный подход не является оригинальным.

Например, в подпункте 16 статьи 18 Таможенного кодекса Российской Федерации 1993 года таможенный контроль был определен как - совокупность мер, осуществляемых таможенными органами Российской Федерации в целях обеспечения соблюдения законодательства Российской Федерации о таможенном деле, а также законодательства Российской Федерации и международных договоров Российской Федерации, контроль за исполнением которых возложен на таможенные органы Российской Федерации.

Согласно п. 3 ст. 4 Таможенного кодекса Европейского Сообщества⁶ под таможенным контролем понимаются определенные действия таможенных органов в целях обеспечения правильного применения таможенного законодательства и другого законодательства, регулирующего ввоз, вывоз, транзит, передачу, хранение и конечное использование товаров, перемещаемых между таможенной территорией Сообщества и другими территориями, и наличие и передвижение в пределах таможенной территории товаров, не происходящих из Сообщества и товаров, помещенных под режим выпуска для внутреннего потребления.

Как видно из приведенных примеров, контрольная функция таможенных органов не ограничивается обеспечением соблюдения только таможенного законодательства. Соответственно и ТК ТС также должен учитывать данную особенность в определении таможенного контроля.

2. ТАМОЖЕННЫЕ ОПЕРАЦИИ

В соответствии с подпунктом 29 пункта 1 статьи 4 ТК ТС под таможенными операциями понимаются действия, совершаемые лицами и таможенными органами в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства Таможенного союза.

В главе 2 Генерального приложения к Киотской Конвенции схожий по сути термин «таможенные формальности» (E9./F16), определен как все операции, которые должны совершаться заинтересованными лицами и таможенной службой в целях соблюдения таможенного законодательства.

Такое же видение таможенных формальностей изложено в пункте 8 статьи 4 Таможенного кодекса Европейского Сообщества, в котором под таможенными формальностями понимаются все операции, осуществляемые заинтересованным

⁶ Регламент Совета № 450/2008 (Перевод выполнен Региональным проектом ЮСАИД по либерализации торговли и таможенной реформе, Астана, 2009 г.).

лицом и таможенными органами в целях выполнения требований таможенного законодательства.

Принципиальная разница между определением термина таможенные операции в ТК ТС и таможенными формальностями Генерального приложения к Киотской конвенции и Таможенного кодекса Европейского сообщества заключается в том, что ТК ТС возлагает на участников внешнеэкономической деятельности и других заинтересованных лиц обязанность, не свойственную их статусу.

Заинтересованные лица (участники внешнеэкономической деятельности, таможенные представители, владельцы таможенных складов и другие лица) не обеспечивают соблюдение таможенного законодательства.

Обязанность обеспечивать соблюдение таможенного законодательства – это обязанность таможенных органов, закрепленная в определении таможенного контроля (подпункт 31 пункта 1 ст. 4 ТК ТС) и неоднократно упомянутая в основных задачах таможенных органов (пункт 1 статьи 6 ТК ТС).

Физические и юридические лица, совершая таможенные операции, реализуют свое право на перемещение товаров и главная их обязанность соблюдать (исполнять) таможенное законодательство, а не обеспечивать его соблюдение.

Например, согласно пункту 1 статьи 150 ТК ТС, все лица на равных основаниях имеют право на перемещение товаров через таможенную границу с соблюдением положений, установленных таможенным законодательством таможенного союза и законодательством государств - членов таможенного союза.

Отсюда термин таможенные операции может быть сформулирован как *действия, совершаемые лицами и таможенными органами в целях соблюдения таможенного законодательства Таможенного союза.*

3. ТАМОЖЕННЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Таможенные документы – документы, составляемые исключительно для таможенных целей (подпункт 28 пункта 1 ст. 4 ТК ТС).

Из текста неясно, что это за документы, кем выдаются (утверждаются) и для каких целей применяются?

Отсутствие в ТК ТС определения таможенным целям оставляет данный термин окончательно непонятным.⁷ При этом о таможенных целях говорится во многих статьях ТК ТС⁸ и Закона о таможенном регулировании.⁹

Частью 1 пункта 5 статьи 176 ТК ТС установлено, что формы таможенных документов определяются решением Комиссии таможенного союза.

⁷ Не было определения «таможенным целям» и в Таможенных кодексах Российской Федерации 1993, 2003 годов.

⁸ Например, подпункт 26 пункта 1 статьи 4 ТК ТС, пункт 1 статьи 8 ТК ТС; подпункт 1 пункта 2 статьи 15 ТК ТС, абзац 1 пункта 3 статьи 65 ТК ТС; пункт 6 статьи 190 ТК ТС.

⁹ Например, часть 13 статьи 57, пункт 1 части 3 статьи 88, статья 98, часть 3 статьи 252 Закона о таможенном регулировании.



Следуя этой установке, обращаемся к Решению Комиссии таможенного союза от 20 мая 2010 г. № 260 «О формах таможенных документов».

Казалось бы, исчерпывающий перечень наименований таможенных документов, позволит понять о каких документах идет речь в подпункте 28 пункта 1 статьи 4 ТК ТС. Однако это не так.

Во-первых, в Решении Комиссии таможенного союза от 20 мая 2010 г. № 260 «О формах таможенных документов» вообще не упоминается о статье 176 ТК ТС, а, во-вторых, только несколько из перечисленных в указанном решении таможенных документов могут быть отнесены к документам, необходимым для помещения товаров под таможенную процедуру,¹⁰ например:

- предварительное решение о классификации товаров в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Таможенного союза;
- свидетельство о допущении транспортного средства международной перевозки к перевозке товаров под таможенными пломбами и печатями (для помещения товаров под таможенную процедуру таможенного транзита);
- свидетельство о включении в реестр таможенных перевозчиков (для осуществления таможенного транзита таможенным перевозчиком).

Ни в одной из статей, лежащих в основе принятого Комиссией Таможенного союза Решения от 20 мая 2010 г. № 260 «О формах таможенных документов» ничего не говорится о таможенных документах.

А как следует воспринимать документы, формы которых утверждаются законодательством государств-членов Таможенного союза (например, документ об условиях переработки товаров на таможенной территории – пункт 4 статьи 244 ТК ТС), если только Комиссии Таможенного союза дано право утверждать формы таможенных документов?

Выход видится в изложении определения таможенным документам в иной редакции, а именно, *таможенные документы – документы, формы которых устанавливаются таможенным законодательством Таможенного союза или в соответствии с ним и используемые для целей проведения таможенного контроля, уплаты (взыскания) таможенных платежей, совершения таможенных операций и применения таможенных процедур.*

Кроме изложенного выше, в ТК ТС можно также встретить и примеры некорректного применения терминов, которые казалось бы не должны вызывать сложностей в их понимании.

Например, пункт 3 ст. 3 ТК ТС определяет, что при таможенном регулировании применяются меры таможенно-тарифного регулирования, запреты и ограничения,

¹⁰ В соответствии с названием статьи 176 ТК ТС «Документы и сведения, необходимые для помещения товаров под таможенную процедуру» можно предположить, что в пункте 5 данной статьи имелись в виду формы таможенных документов, необходимых для помещения товаров под таможенную процедуру.

законодательные акты государств - членов Таможенного союза в сфере налогообложения, действующие на день регистрации таможенной декларации или иных таможенных документов, если иное не установлено настоящим Кодексом и (или) в соответствии с международными договорами государств - членов Таможенного союза.

Данное положение содержит ошибку, связанную с неправильным применением термина «таможенное регулирование».

Таможенное регулирование, согласно пункту 1 статьи 1 ТК ТС – это правовое регулирование отношений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, их перевозкой по единой таможенной территории таможенного союза под таможенным контролем, временным хранением, таможенным декларированием, выпуском и использованием в соответствии с таможенными процедурами, проведением таможенного контроля, уплатой таможенных платежей, а также властных отношений между таможенными органами и лицами, реализующими права владения, пользования и распоряжения указанными товарами.

Таможенное регулирование осуществляется посредством принятия (подписания) нормативных правовых актов:

- Президентами государств-членов Таможенного союза, главами Правительств государств-членов Таможенного союза, в форме международных договоров (соглашений) государств-членов Таможенного союза;

- наднациональным органом – Комиссией Таможенного союза, в форме решений.

Отдельно взятая таможенная декларация, поданная на конкретный товар (партию товара), никак не может быть ориентиром применения мер таможенно-тарифного и нетарифного регулирования. Эти меры вообще не применяются участниками таможенного регулирования, поскольку последние их не применяют, а устанавливают (определяют).

Ошибка кроется в том, что речь должна идти не о таможенном регулировании, а о таможенном деле.

Например, в аналогичном контексте Таможенного кодекса Российской Федерации 2003 года как раз и использовался термин таможенное дело. Так, на основании ст. 7 Таможенного кодекса Российской Федерации 2003 года, в таможенном деле применялись меры таможенно-тарифного регулирования и запреты и ограничения, установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, а также акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, действующие на день принятия таможенной декларации, если не установлено иное.

Осуществляя таможенное дело, таможенные органы должны проверять соблюдение лицами требований таможенных правил, действующих на момент регистра-



ции поданной участниками внешнеэкономической деятельности (таможенными представителями) таможенной декларации (иных документов), если иное не установлено ТК ТС и (или) в соответствии с международными договорами государств - членов Таможенного союза.

Например, согласно п. 1 ст. 77 ТК ТС, для целей исчисления таможенных пошлин, налогов применяются ставки, действующие на день регистрации таможенной декларации таможенным органом. Поэтому проверяя правильность исчисления и уплаты таможенных платежей, таможенный орган должен руководствоваться ставками, действующими на день регистрации таможенной декларации.

Отталкиваясь от предметов регулирования ТК ТС, куда не вошли вопросы организации и осуществления таможенными органами таможенного дела, представляется целесообразным исключить пункт 3 из содержания статьи 3 и ТК ТС в целом.

Что касается вопросов применения в таможенных отношениях мер таможенно-тарифного регулирования (таможенных пошлин), а также законодательных актов государств - членов таможенного союза в сфере налогообложения (налогов), то они уже определены иными положениями ТК ТС, например, статьей 77 и другими статьями.

Остается дополнить ТК ТС, в частности, статью 152, уточняющими нормами о применении запретов и ограничений на разных этапах совершения таможенных операций.

БИБЛИОГРАФИЯ:

1. Таможенный кодекс Российской Федерации (утв. ВС РФ 18.06.1993 г. № 5221-1).
2. Таможенный кодекс Российской Федерации от 28.05.2003 г. № 61-ФЗ.
3. Таможенный кодекс Европейского сообщества. Регламент Совета № 450/2008.
4. Договор о Таможенном кодексе Таможенного союза (принят Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. № 17, ратифицирован Федеральным законом от 2 июня 2010 г. № 114-ФЗ «О ратификации Договора о Таможенном кодексе таможенного союза»).
5. Соглашение между Правительством РФ, Правительством РБ и Правительством РК от 25.01.2008 г. «О едином таможенно-тарифном регулировании».
6. Решение Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. № 130 «О едином таможенно-тарифном регулировании Таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации».
7. Единый таможенный тариф Таможенного союза РБ, РК и РФ (ЕТТ), утвержден решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС № 18 и Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. № 130.
8. Единый перечень товаров, к которым применяются запреты или ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами и Положения о применении ограничений

(утвержден Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС от 27.11.2009 г. N 19, Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 г. N 132).

9. Федеральный закон от 03.11.2010 г. № 279-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур от 18 мая 1973 года в редакции Протокола о внесении изменений в Международную конвенцию об упрощении и гармонизации таможенных процедур от 26 июня 1999 года».

10. Решение Комиссии таможенного союза от 20 мая 2010 г. № 260 «О формах таможенных документов».

.....

Объем внешнеторговых операций Азербайджана вырос на 9,9%

В январе-феврале текущего года в Азербайджане осуществлено внешнеторговых операций с 102 зарубежными странами на сумму в 4,7 млрд. долларов США (на 9,9% больше показателя аналогичного периода прошлого года), в том числе экспортные на 3,4 млрд. (3,8%) и импортные - 1,3 млрд (в 1,9 раза), - сообщили в Госкомстате Азербайджана.

Экспорт превысил импорт в 2,6 раза, создав положительное внешнеторговое сальдо в 2,1 млрд. долларов. 85% внешнеторговых операций пришлось на Италию, США, Францию, Россию, Малайзию, Украину, Турцию, Испанию, Болгарию, Китай, Германию, Индию, Израиль и Казахстан.

.....



ВТО и региональные интеграционные объединения: соотношение «правовых сил» в урегулирования торговых споров

А.С. Смбатян

УДК 339.52+347.7

ББК 65.428

С - 501

Начиная со второй половины XX столетия регионализация неуклонно набирает силу ведущей тенденции переустройства международных экономических отношений. В рамках многих региональных объединений существуют собственные, полноценные нормативно-правовые базы и институциональные системы, а их внутренние споры, вытекающие из соответствующих договорно-правовых режимов, достаточно эффективно разрешаются созданными для этих целей региональными органами правосудия. Регионализация и глобализация экономических отношений являются взаимодополняющими, порой конкурирующими процессами. Эффективное сосуществование универсальных и региональных международных экономических организаций и то, как их деятельность воспринимается и оценивается международным сообществом, не в последнюю очередь зависит от того, каким образом строятся отношения между ними, насколько они воспринимают себя частью системы международного права.

«КОНТРОЛЬНЫЕ» МЕХАНИЗМЫ ВТО В ОТНОШЕНИИ РЕГИОНАЛЬНОЙ ИНТЕГРАЦИИ

Очевидно, что процесс формирования системы ГАТТ/ВТО не мог игнорировать вопрос региональной экономической интеграции. В идеале нужно было не только установить критерии удовлетворения деятельности таких объединений правилам ГАТТ/ВТО, но и закрепить за организацией (ГАТТ мы рассматриваем как квази-организацию) соответствующие контрольные функции.

Видимость того, что ВТО обладает полномочиями надзора за созданием и функционированием зон свободной торговли, таможенных союзов и иных форм региональных экономических объединений, создают Статья XXIV Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ)

и Статья V Генерального соглашения по торговле услугами (ГАТС). Статья XXIV ГАТТ изначально была включена в текст ГАТТ в 1947 году. По результатам Уругвайского раунда многосторонних торговых переговоров (1986-1993 г.г.) был выработан текст ГАТС, в котором Статья V, по аналогии со Статьей XXIV ГАТТ, посвящена вопросам региональной интеграции.

Положения ГАТТ и ГАТС устанавливают критерии, которым должны соответствовать зоны свободной торговли и иные интеграционные объединения при их создании и дальнейшем функционировании. В частности, согласно Статье XXIV(5)(а) ГАТТ, пошлины и другие меры регулирования торговли, действовавшие в отношении третьих стран до момента создания таможенного союза, не должны стать в целом более высокими или более ограничительными, чем те, что действовали на составляющих его территориях до образования такого союза. Кроме того, соглашения о региональной интеграции должны передаваться в Комитет по региональной интеграции ВТО на предмет получения заключения о его соответствии критериям, установленным в Статье XXIV ГАТТ. Тем не менее, более чем полувековая практика применения Статьи XXIV ГАТТ наглядно свидетельствует о том, что деятельность Комитета по региональной интеграции не содержит никакой практической пользы.

Реальные возможности ВТО в части надзора за соблюдением государствами-членами организации правил создания и функционирования региональных интеграционных объединений состоят в следующем. Если член ВТО полагает, что при создании либо в ходе функционирования интеграционного объединения были нарушены его интересы, в частности, были аннулированы либо сокращены преимущества, предоставленные ему учредившими интеграционное объединение государствами, то по его запросу Орган по разрешению споров ВТО (ОРС) в порядке, установленном Договоренностью о правилах и процедурах разрешения споров (ДРС), инициирует процедуру разбирательства. Для рассмотрения спора созывается третейская группа, на решение которой затем может быть подана апелляционная жалоба. Если нарушение правил ВТО доказано, государства-нарушители должны в установленный ОРС срок его устранить. Если этого не произойдет, то истец вправе временно приостановить уступки, предоставленные государствам-членам интеграционного объединения. Либо нарушители в качестве компенсации предоставляют истцу торговые уступки, в которых у последнего имеется заинтересованность. Второй вариант, согласно тексту ДРС, гораздо предпочтительней. За всю историю существования возможности приостановления уступок, начиная с 1948 года, это право было реализовано членами ГАТТ/ВТО лишь несколько раз. Это объясняется тем, что приостановление уступок, как правило, в большей степени наносит ущерб потребителям государства, которое прибегает к приостановлению уступок, нежели государству-нарушителю.



СООТНОШЕНИЕ ПРАВА ВТО И СОГЛАШЕНИЙ О РЕГИОНАЛЬНОЙ ИНТЕГРАЦИИ

В вопросе соотношения права ВТО и соглашений о региональной интеграции существует, как отмечает авторитетный исследователь в области разрешения международных торговых споров Николаос Лавранос [Nikolaos Lavranos], два подхода. Согласно первому, монистическому подходу, ВТО предоставляет своим членам право на создание региональных интеграционных объединений, но только в той степени, в которой они образуют по отношению к ВТО подсистему. Таким образом, устанавливается приоритет ВТО по отношению к региональным объединениям. В соответствии со вторым, дуалистическим подходом, ВТО и региональные объединения друг от друга независимы. Их деятельность характеризуется, с одной стороны, сотрудничеством и взаимодополнением, а с другой – конкуренцией. То есть, такие отношения носят горизонтальный характер. По мнению Н. Лавраноса, второй подход является более верным, поскольку ДРС не устанавливает приоритета механизма урегулирования споров в рамках ВТО над процедурами разрешения споров, действующими в рамках региональных интеграционных объединений. Поэтому, на практике между ними не может быть формальной иерархии: они должны иметь одинаковую основу.¹

Мы поддерживаем дуалистический подход: соглашения системы ВТО и соглашения, подписанные в рамках региональных интеграционных объединений, обладают одинаковой юридической силой - вопреки сложившемуся стереотипу, первые не имеют приоритета над последними. Вместе с тем, нормативно-правовая база соглашений о региональной экономической интеграции очень тесно связана с правилами ВТО, поскольку последние регулируют большинство областей связанных с международной торговлей товарами, услугами, защиты интеллектуальной собственности и инвестиций. Поэтому нередко основанием для выявления одного и того же предполагаемого нарушения может быть как соглашение системы ВТО, так и соглашение, подписанное в рамках интеграционного объединения.

Напомним, что в ДРС отсутствует требование относительно того, что до подачи жалобы в ОРС спор должен быть рассмотрен национальными судебными органами, т.е. отсутствует требование исчерпания внутригосударственных (региональных) средств обжалования. Кроме этого, ни третейские группы, ни Апелляционный орган не уполномочены отклонять иски по спорам, вытекающим из соглашений системы ВТО. Таким образом, отношения между ОРС и региональными органами правосудия носят горизонтальный характер, и между ними потенциально существует вероятность возникновения конфликта юрисдикций, поскольку

¹ См.: Nikolaos Lavranos. The Brazilian Tyres Case: Trade Supersedes Health. Trade, Law and Development, Vol 1, No 2 (2009) <http://www.tradelawdevelopment.com/index.php/tld/article/view/1%282%29%20TL%26D%20231%20%282009%29/24> 29.10.2010. P. 17, footnote omitted.

у истца в определенных ситуациях может возникнуть формальное право подачи жалобы одновременно в ОРС и региональный судебный орган.

ПРЕЦЕДЕНТЫ ВТО, ЗАТРАГИВАЮЩИЕ РЕГИОНАЛЬНЫЙ АСПЕКТ

Прецедентов разрешения споров, непосредственно связанных с условиями региональной интеграции, в практике ГАТТ/ВТО немного (можно предположить, что если бы участники Таможенного Союза - Россия, Казахстан и Беларусь – были членами ВТО, то в связи с формированием этого регионального объединения в ОРС поступило бы множество жалоб от членов ВТО, недовольных условиями данной интеграции). Из них хрестоматийным, пожалуй, является спор между ЕС и Турцией, по поводу введенных последней количественных ограничений в отношении импорта текстиля из Индии, которые, по утверждению ответчика, были необходимы в условиях интеграции Турции с ЕС.²

В контексте соотношения процедур разрешения споров наибольший интерес представляют рассматриваемые ниже решения ОРС в связи с введенными Мексикой ограничительными мерами в отношении безалкогольных напитков и запрете ввоза на территорию Бразилии восстановленных шин.

Мексикой был введен 20%-ый налог и некоторые другие ограничительные меры в отношении импорта безалкогольных напитков с использованием заменителей сахара, за исключением сахарозы. Интересы США были существенно затронуты введенными мерами, поскольку импорт соответствующих американских товаров на рынок Мексики (особенно продукции корпорации Кока Кола) был значительным. США, ссылаясь на нарушение Мексикой Статьи III ГАТТ, обязывающей членов ВТО предоставлять иностранным товарам национальный режим, подала жалобу в ОРС.

В ходе разбирательства Мексика заявила, что третьей группе, несмотря на наличие у нее *prima facie* юрисдикции, следовало ее отклонить, поскольку третья группа, как и другие органы международного правосудия, «обладает соответствующими подразумеваемыми полномочиями, вытекающими из самой природы органа правосудия».³ Мексика также утверждала, что введенную меру следует рассматривать в более широком контексте проблемы доступа на американский рынок сахарозы происхождением из Мексики, и что ОРС следует рекомендовать спорящим сторонам передать данный спор на рассмотрение арбитража, согласно положениям Главы XX Североамериканского соглашения о свободной торговле (НАФТА).

² Turkey - Restrictions on Imports of Textile and Clothing Products. Report of the Panel WT/DS34/R, 31 May 1999; Appellate Body Report WT/DS34/AB/R, 22 October 1999.

³ Appellate Body Report, Mexico – Tax Measures on Soft Drinks and other Beverages, para. 45, WT/DS308/AB/R (March 6, 2006).



Третейская группа отвергла требование Мексики об отклонении юрисдикции, рассмотрела спор по существу и пришла к выводам о нарушении Мексикой обязательств о предоставлении национального режима товарам из США.

В ходе рассмотрения спора апелляционной инстанцией, арбитры, сославшись на решение Закона об Антидемпинге 1916 года,⁴ пояснили, что «наличие у международного суда права рассматривать вопрос о своей собственной юрисдикции и устанавливать ее наличие в любом споре, переданном на его рассмотрение, является широко известным правилом».⁵ Затем Апелляционный орган процитировал другое свое решение Индия – Патенты:⁶ «Хотя третейские группы обладают некоторой свободой усмотрения при установлении своих собственных рабочих процедур, такое усмотрение не распространяется на изменение существенных условий ДРС... *Ничто в ДРС не наделяет третейскую группу полномочиями пренебрегать либо вносить изменения ... в ясно изложенные условия ДРС*».⁷ Проанализировав ряд статей ДРС, регламентирующих деятельность третейских групп, в частности статьи 11 и 23, Апелляционный орган пришел к выводу об отсутствии оснований не соглашаться с мнением группы в том, что третейские группы ВТО «вряд ли обладают правом свободно выбирать, осуществлять им или же нет свою юрисдикцию».⁸ Апелляционный орган заметил, что на момент разбирательства в ОРС в рамках НАФТА не была инициирована процедура рассмотрения спора в более «широком контексте», на наличие которого ссылалась Мексика. Таким образом, Апелляционный орган пришел к выводу об отсутствии «правовых препятствий» рассмотрения спора.

В то же время, Апелляционный орган оставил небольшой резерв на будущее, добавив уточнение: «Мы не выражаем мнения относительно того, возможны ли иные обстоятельства, при которых существующие правовые препятствия способны помешать третейской группе вынести решение по существу рассматриваемого спора».⁹ То есть Апелляционный орган не исключил возможности существования таких правовых препятствий.

При этом представляется важным выделить два момента. Во-первых, в ДРС отсутствует прямо выраженный запрет на отклонение юрисдикции третейских

⁴ Appellate Body Report, *United States – Anti-Dumping Act of 1916*, WT/DS136/AB/R, WT/DS162/AB/R, adopted 26 September 2000, DSR 2000:X, 4793.

⁵ Appellate Body Report, *Mexico – Tax Measures on Soft Drinks and other Beverages*, para. 45, WT/DS308/AB/R (March 6, 2006).

⁶ Appellate Body Report, *India – Patent Protection for Pharmaceutical and Agricultural Chemical Products*, WT/DS50/AB/R, adopted 16 January 1998, DSR 1998:I, 9.

⁷ Appellate Body Report, *Mexico – Tax Measures on Soft Drinks and other Beverages*, WT/DS308/AB/R (Mar. 6, 2006). Para 47. Курсив добавлен Апелляционным органом

⁸ Ibid. (Mar. 6, 2006). Para. 53.

⁹ Ibid. (Mar. 6, 2006). Para 54.

групп: к своим выводам Апелляционный орган пришел, проанализировав положения об обязанности третейских групп урегулировать переданный на их рассмотрение спор. Однако, применяя иные методы толкования, можно было бы прийти и к противоположному заключению. Во-вторых, к сожалению, в ДРС нет ни слова о других органах правосудия, даже отсутствует упоминание такого принципа, как допустимость рассмотрения иска. Документ составлен так, будто юрисдикция ОРС ни при каких обстоятельствах не может полностью либо частично пересекаться с юрисдикцией других органов международного правосудия. Рассматриваемый ниже спор подтверждает возможность такого пересечения.

В 2001 году Уругвай, являющийся членом МЕРКОСУР, инициировал арбитражное разбирательство в рамках данной организации, оспаривая правомерность введения Бразилией запрета на импорт восстановленных шин. В 2002 году арбитражем *ad hoc* было принято решение о неправомочности запрета,¹⁰ после чего Бразилия приняла половинчатые меры по исправлению ситуации. В частности, Бразилией были введены послабления в отношении импорта рассматриваемого вида продукции из стран-членов МЕРКОСУР, тогда как режим поставок товара из третьих стран остался прежним. Поскольку решение было принято в рамках договорно-правового режима МЕРКОСУР и *de jure* не затрагивало третьи страны, то упреждать появление с их стороны аналогичных проблем, Бразилия, видимо, считала преждевременным. Но долго ждать не пришлось: ЕС была подана жалоба на действия Бразилии в ОРС ВТО, и спор был рассмотрен обеими инстанциями.

В ходе рассмотрения спора третейской группой ЕС утверждал, что Бразилия, по меньшей мере, частично несла ответственность за проигранное ею в рамках арбитражной процедуры МЕРКОСУР дело, поскольку при защите своих интересов ею не было использовано такое основание введения ограничительных мер, как здоровье и безопасность человека, хотя Статья 50(d) Договора Монтевидео предусматривает такое исключение, аналогичное изложенному в Статье XX(b) ГАТТ.¹¹ Данный тезис не был поддержан третейской группой, которая сочла нецелесообразным «детально оценивать выбранные Бразилией аргументы в рамках разбирательства МЕРКОСУР либо предугадывать исход дела в свете выбранной Бразилией судебной стратегии в этих процессах».¹² Одновременно с этим третей-

¹⁰ MERCOSUR *ad hoc* Arbitral Tribunal, *Uruguay v Brazil-Import prohibition of remolded tyres from Uruguay* (9 January 2002).

¹¹ Treaty of Montevideo, Instrument Establishing the Latin American Integration Association (ALADI), done at Montevideo, August 1980. Статья 50(d) гласит: «Ни одно положение настоящего Договора не должно быть истолковано таким образом, чтобы препятствовать принятию либо соблюдению мер, касающихся... (d.) защиты жизни и здоровья человека, животных растений».

¹² Panel Report, *Brazil-Measures Affecting Imports of Retreated Tyres*, WTO case no WT/DS332/R (12 June 2007). Para. 7.276.



ская группа уточнила, что, «хотя избранная Бразилией стратегия защиты в ходе процедуры в рамках МЕРКОСУР не убедила арбитраж МЕРКОСУР, сама по себе она не кажется неразумной или нелепой».¹³ Апелляционный орган в свою очередь отметил, что Бразилией могло быть использовано вышеуказанное обоснование введения ограничительных мер, однако Бразилия решила этого не делать.¹⁴

Сказанное Апелляционным органом относительно поведения Бразилии в рамках арбитражного разбирательства МЕРКОСУР почему-то дало основание некоторым специалистам в области международного права утверждать, что, «обсуждая судебную стратегию Бразилии перед *ad hoc* арбитражем МЕРКОСУР, и таким образом полагая, что Бразилии следовало бы прибегнуть к защите, сродни той, что была найдена в ГАТТ, Апелляционный орган на самом деле коронует себя в качестве высшей инстанции в области торгового права. Это самовозвеличивание затрагивает суверенное право Бразилии защищать свои интересы перед другими органами по разрешению споров...».¹⁵ Данное суждение представляется, по меньшей мере, спорным. У Апелляционного органа, как и у третейской группы, есть право приводить любые доводы и аргументы, имеющие отношение к переданному на их рассмотрение спору, включая оценку стратегии защиты интересов спорящими сторонами перед иными органами правосудия. Такие оценки, имеющие характер *obiter dictum*, отнюдь не означают, что ОРС позиционирует себя в качестве высшей судебной инстанции.

ВОЗМОЖНОСТИ РЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМЫ ДУБЛИРУЮЩЕГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Рассмотренные выше споры затрагивали вопрос конфликта юрисдикций лишь опосредованно. Однако есть основания полагать, что проблема конфликта юрисдикций между ОРС ВТО и региональными органами правосудия со временем будет нарастать. Хотя в деятельности последних и ОРС ВТО существуют значительные процессуальные различия, в основе их функционирования лежат одни и те же принципы. Поэтому выработка правил, направленных на недопущение дублирующего судопроизводства, представляется посильной задачей.

В рассматриваемом контексте заслуживает внимания предложение профессора международного права Института международных исследований (Женева) Джуста Паувелина [Joost Pauwelyn]: «Для недопущения дублирующих процедур и защиты ограниченных ресурсов, особенно это касается развивающихся стран, соглашения о региональной интеграции должны включать оговорку об исключении подсудности (*«forum exclusion clause»*), устанавливающей, что как только спор представлен

¹³ Ibid. (12 June 2007). Para. 7.276.

¹⁴ Appellate Body Report, *idem*, WTO case no WT/DS332/AB/R (3 December 2007)). Para. 234.

¹⁵ Nikolaos Lavranos, Nicolas Viellard. *Competing Jurisdictions Between MERCOSUR and WTO. The Law and Practice of International Courts and Tribunals* 7 (2008), 205–234.

на рассмотрение ВТО либо регионального органа правосудия, аналогичный вопрос не может повторно рассматриваться иным судебным органом». ¹⁶ Ключевой в данном предложении является фраза «аналогичный вопрос» (в оригинале – «*same matter*»). Имеется в виду «аналогичный иск» или же «аналогичный спор»? От объема содержания данных понятий может зависеть возможность либо невозможность дублирующего судопроизводства, поскольку понятие «аналогичный спор» шире понятия «аналогичный иск».

Представим ситуацию, когда государство «А», полагая, что государством «Б» неправомерно введены в отношении его товаров антидемпинговые пошлины, подает жалобу в региональный судебный орган (притом, что оба являются членами соответствующего интеграционного объединения). Проиграв спор, истец подает повторный иск, но уже в ОРС ВТО. При этом идентичны стороны спора и предмет, но отличны основания исков. В первом случае истец ссылался на нарушение соглашения, подписанного в рамках интеграционного объединения, во втором – на Соглашение о применении Статьи VI ГАТТ (так наз. «Антидемпинговый кодекс ВТО»).

Возникает вопрос: может ли в таком случае созданная для рассмотрения спора третейская группа, сославшись на принципы *res judicata* и оговорку об исключении подсудности в отношении *аналогичного иска* отклонить его? Формальный ответ на данный вопрос будет отрицательный. *De jure* принцип *res judicata* может применяться при наличии полной тождественности исков, а именно: идентичности сторон спора, предмета иска и его оснований. Хотя такая классическая трактовка принципа, дошедшая до нас еще со времен римского права, более не отвечает реалиям международных отношений, к сожалению, устоявшаяся практика более гибкого, адаптированного к современным условиям толкования содержания принципа *res judicata* пока не сложилась. Если же оговорка об исключении подсудности будет действовать в отношении *аналогичного спора*, то в таком случае иск может быть отклонен.

Проблема совпадающей юрисдикции могла бы быть решена также посредством комплексного рассмотрения спора. В частности, орган правосудия, которому передан спор, может рассматривать его в более широком контексте, т.е. в свете правового регулирования ВТО и соответствующего регионального объединения. Такое комплексное рассмотрение спора учитывает все факты и правовые аспекты и не ведет к его расщеплению и, соответственно, в наибольшей степени отвечает инте-

¹⁶ Joost Pauwelyn. Legal Avenues to “Multilateralising Regionalism”: Beyond article XXIV. Paper presented at the Conference on Multilateralising Regionalism Sponsored and organized by WTO – HEI. Co-organized by the Centre for Economic Policy Research (CEPR) 10-12 September 2007 Geneva, Switzerland. P. 34.

http://www.wto.org/english/tratop_e/region_e/con_sep07_e/pauwelyn_e.pdf Дата последнего доступа 24.05.2011.



ресам правосудия. Не следует исключать также возможность объединения исков. Однако и здесь существует несколько «но».

Во-первых, юрисдикция ОРС ВТО и региональных органов правосудия строго ограничена спорами, вытекающими из соответствующих договорных режимов. Потребуется внесение принципиальных изменений в ДРС и множество региональных соглашений о процедурах разрешения споров, что весьма проблематично. Во-вторых, необходимым условием применения комплексной стратегии урегулирования спора является отсутствие нормативного конфликта между рассматриваемыми соглашениями. В-третьих, существует неопределенность относительно правовых последствий «комплексного» рассмотрения спора, в частности, возникает проблема принудительного исполнения таких решений.

Наиболее реалистичным решением проблемы дублирующего судопроизводства представляется использование судебных техник, реализация которых не потребует пересмотра существующей нормативно-правовой базы на предмет расширения юрисдикции органов правосудия и/или внесения в нее дополнительных оговорок и принципов. Необходимым условием для этого является, на наш взгляд, разработка новых подходов и доктрин, более гибких методов толкования процессуальных принципов, отвечающих современным условиям отправления международного правосудия. Среди них – принцип *res judicata, lis pendens*, и самое главное – принцип допустимости рассмотрения иска. Следует также глубже проработать, раскрыть концепцию подразумеваемых полномочий органов международного правосудия, потому что буквальное толкование правил судопроизводства не всегда отвечает интересам правосудия.

Главная роль в этом, безусловно, принадлежит Органу по разрешению споров ВТО, обладающему наивысшим авторитетом в области разрешения международных торговых споров и достаточными интеллектуальными ресурсами: членами третейских групп и арбитрами ОРС, как правило, являются крупнейшие в мире специалисты в области международного торгового права. Поэтому именно ОРС ВТО должен задавать основное направление работы, стать центром формирования новых идей и предложений. Для достижения наилучшего результата ОРС ВТО необходимо осуществлять тесное взаимодействие с региональными органами международного правосудия, учитывать горизонтальный характер существующих взаимосвязей и не претендовать на юридическое верховенство. Таким образом могут быть выработаны наилучшие решения, реализация которых будет способствовать укреплению единства системы международного права и повышению эффективности международного судопроизводства.

БИБЛИОГРАФИЯ:

Appellate Body Report, *idem*, WTO case no WT/DS332/AB/R (3 December 2007)). Para. 234.

Joost Pauwelyn. Legal Avenues to “Multilateralising Regionalism”: Beyond article XXIV. Paper presented at the Conference on Multilateralising Regionalism Sponsored and organized by WTO – HEI. Co-organized by the Centre for Economic Policy Research (CEPR) 10-12 September 2007 Geneva, Switzerland. P. 34. http://www.wto.org/english/tratop_e/region_e/con_sep07_e/pauwelyn_e.pdf Дата последнего доступа 24.05.2011.

MERCOSUR ad hoc Arbitral Tribunal, *Uruguay v Brazil-Import prohibition of remolded tyres from Uruguay* (9 January 2002).

Nikolaos Lavranos, Nicolas Viellard. *Competing Jurisdictions Between MERCOSUR and WTO. The Law and Practice of International Courts and Tribunals* 7 (2008), P. 229.

Panel Report, *Brazil-Measures Affecting Imports of Retreated Tyres*, WTO case no WT/DS332/R (12 June 2007). Para. 7.276.

Turkey - Restrictions on Imports of Textile and Clothing Products. Report of the Panel WT/DS34/R, 31 May 1999; Appellate Body Report WT/DS34/AB/R, 22 October 1999.

.....

Между Россией и Турцией начинает действовать безвизовый режим

Россия и Турция открывают друг другу границы. С этого дня гражданам обеих стран не нужны визы, если поездка краткосрочная - продолжительностью до 30 дней. Соглашение об упрощенном порядке было пописано год назад, во время визита Дмитрия Медведева в Анкару.

Пользоваться правом безвизового въезда можно будет несколько раз в год, но с ограничением - на территории иностранного государства нельзя задерживаться более чем на 90 дней в течение полугода. Иначе грозит штраф - около 160 долларов за каждую лишнюю неделю.

Безвизовый порядок не даёт иностранным гражданам права на работу, для этого требуется специальное разрешение.

.....

