

А. Ю. Корочкин

ПРАКТИКА ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ
НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ

**СУБСИДИРОВАНИЮ
В РАМКАХ ВСЕМИРНОЙ
ТОРГОВОЙ ОРГАНИЗАЦИИ:**

О ЧЕМ НЕОБХОДИМО ПОМНИТЬ БИЗНЕСУ?

Минск
«Колорград»
2021

УДК 339.52:061.1(100):341+339.542
ББК 65.428(0)
К68

*Рекомендовано к опубликованию
Советом юридического факультета
УО «Белорусский государственный университет»
(протокол №1 от 28.09.2020 г.)*

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор,
Заслуженный юрист Республики Беларусь *В. С. Каменков*;
профессор Государственного университета Марии Склодовской-Кюри
(Республика Польша), доктор юридических наук, адвокат *В. М. Конащук*;
доктор юридических наук, профессор кафедры
международного права Всероссийской академии
внешней торговли *А. С. Смбалян*

Корочкин, А. Ю.

К68 Практика противодействия недобросовестному субсидированию в рамках Всемирной торговой организации: о чем необходимо помнить бизнесу? / А. Ю. Корочкин. – Минск : Колорград, 2021. – 240 с. ISBN 978-985-596-854-3.

Монография посвящена изучению практики применения Соглашения Всемирной торговой организации (ВТО) о субсидиях и компенсационных мерах.

Монография предназначена для субъектов хозяйствования, ведущих активную внешнеэкономическую деятельность, а также для преподавателей, аспирантов, магистрантов, студентов юридических и экономических специальностей, специалистов, работающих в сфере внешнеэкономической деятельности.

Материалы с сайта ВТО использованы с разрешения отдела прав и решений на публикации подразделения информации и внешних сношений ВТО (Rights and Permissions Publications Department Information & External Relations Division World Trade Organization CWR – 0039 Rue de Lausanne 154 1211 Genève 21 Switzerland).

УДК 339.52:061.1(100):341+339.542
ББК 65.428(0)

ISBN 978-985-596-854-3

© Корочкин А. Ю., 2021

© Оформление. ООО «Колорград», 2021

*Посвящается моим сыновьям
Дмитрию и Артему, которые
вдохновляют меня на новые
достижения!*

ВВЕДЕНИЕ

Правительства подавляющего большинства государств в целях поддержки субъектов хозяйствования оказывают им финансовую помощь в различных формах. Предоставляемые правительствами субсидии способствуют уменьшению производственных затрат и позволяют устанавливать наиболее привлекательную стоимость товара. Подобное субсидирование может оказывать искажающее воздействие на конкуренцию на мировых рынках.

Настоящая монография посвящена исследованию практики применения Соглашения Всемирной торговой организации по субсидиям и компенсационным мерам и не затрагивает субсидирование, регулируемое Соглашением Всемирной торговой организации по сельскому хозяйству и Генеральным соглашением Всемирной торговой организации по торговле услугами.

Для лучшего понимания сложившихся подходов к толкованию права Всемирной торговой организации в монографии представлено детальное описание порядка разрешения споров в рамках Всемирной торговой организации.

В работе также представлен краткий обзор нормативного правового регулирования борьбы с субсидиями в рамках ЕАЭС и других юрисдикций, наиболее часто иницирующих проведение компенсационных расследований (США, ЕС, Канада).

Отдельное внимание автор уделяет вопросам защиты прав субъектов хозяйствования как экспортеров, так и импортеров в случае установления фактов субсидирования.

Представляется, что монография будет полезной для субъектов хозяйствования, ведущих активную внешнеэкономическую деятельность и использующих какие-либо меры поддержки со стороны государства, в том числе лиц, экспортирующих продукцию в страны ЕАЭС, ЕС, Канады, США и других членов ВТО. Кроме того, настоящая работа может вызвать интерес у лиц, занимающихся научными исследованиями либо просто интересующихся актуальными проблемами международного торгового права.

ГЛАВА 1.

ПОНЯТИЕ СУБСИДИИ

В соответствии со статьей XVI Генерального соглашения по тарифам и торговле (далее – ГАТТ), если любой член Всемирной торговой организации (далее – ВТО) предоставляет или сохраняет любую субсидию, включая любую форму поддержания дохода или цен, которая действует прямо или косвенно на увеличение экспорта любого товара с его территории или сокращение импорта какого-либо товара на его территорию, то он сообщает другим членам ВТО в письменной форме о размере и характере субсидирования, об ожидающемся влиянии субсидирования на количество затронутых товара или товаров, которые импортируются на ее территорию или экспортируются с ее территории, и об обстоятельствах, делающих субсидирование необходимым.

Члены ВТО признают, что предоставление членом ВТО субсидии для экспорта любого товара может иметь вредный эффект для других членов ВТО как импортеров, так и экспортеров, может вызвать ненужное нарушение их нормальных коммерческих интересов и может затруднить достижение целей ГАТТ.

Согласно пункту 4 статьи XVI ГАТТ члены ВТО договорились прекратить предоставление прямых или косвенных субсидий в любой форме для экспорта любого товара, иного, чем сырьевой товар, если в результате такой субсидии продажа такого товара на экспорт осуществляется по более низкой цене, чем сравнимая цена, устанавливаемая на аналогичный товар для покупателей на внутреннем рынке.

В развитие вышеуказанных положений ГАТТ 15 апреля 1994 года было принято Соглашение по субсидиям и компенсационным мерам (далее – Соглашение СКМ).

Соглашение СКМ применяется как в отношении промышленных, так и в отношении сельскохозяйственных товаров.

В Соглашении СКМ отсутствует четкое указание на его конкретную цель. Вместе с тем установление цели Соглашения СКМ не единожды становилось предметом изучения при рассмотрении споров в рамках

ВТО. Так, по мнению третьей группы по делу *Canada – Aircraft* целью Соглашения СКМ является установление многостороннего регулирования, исходящего из того, что некоторые формы государственного вмешательства искажают или потенциально могут исказить международную торговлю¹.

Апелляционный орган при рассмотрении дела *Brazil – Measures Affecting Desiccated Coconut* отметил, что Соглашение СКМ содержит свод прав и обязанностей, которые выходят далеко за пределы простого применения и толкования ГАТТ 1947².

В деле *US – Carbon Steel* Апелляционным органом было указано на то, что предмет и цель Соглашения СКМ совместно состоят в усилении и улучшении положений ГАТТ, относящихся совместно к субсидиям и компенсационным мерам³.

Прообразом субсидий, на которые распространяется действие пункта 1 статьи 1 Соглашения СКМ, являются так называемые вывозные премии. Они носили агрессивный характер и предназначались для захвата иностранных рынков. Вывозные премии в эпоху меркантилизма (экономического учения и экономической политики, отражавших интересы торговой буржуазии в период разложения феодализма и становления капитализма (XV–XVIII века)) входили в группу специальных средств подчинения других стран своему экономическому могуществу. Такие премии стояли, с одной стороны, рядом с запрещением ввоза иностранных товаров и, с другой стороны, со всевозможными льготами и привилегиями, которые государство раздавало промышленникам.

В 1689 году вывозные премии были установлены на английское зерно. В то время во Франции их даже рассматривали как источник богатства Англии и причину блестящего развития ее сельского хозяйства. В XVIII веке часто использовались не только государственные вывозные премии, но и частные. Это разновидность вывозных премий, которые уплачивали промышленники за вывоз и реализацию товаров на внеш-

¹ Panel Report, *Canada – Aircraft*, para. 9.119 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

² Appellate Body Report, *Brazil – Measures Affecting Desiccated Coconut*, para. 19 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

³ Appellate Body Report, *US – Carbon Steel*, supra note 81 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

нем рынке. Порой такие действия приводили к убыткам, но главная цель выполнялась: посредством экспорта товаров уничтожались зачатки промышленности в определенных государствах. Периодом активного распространения вывозных премий как универсального средства, пригодного чуть ли не для всякой отрасли производства, стали 20–40-е годы XIX века. Эти премии использовались при экспорте шерстяной пряжи, мыла, сахара и многих других товаров.

Так же, как и демпинг, вывозные премии, или, как их сейчас называют, субсидии, всегда выступали в качестве источника торговых трений и споров. В результате им была посвящена отдельная статья в ГАТТ 1947 года – статья XVI. Договаривающиеся стороны признали, что предоставление одной договаривающейся стороной субсидий для экспорта какого-либо товара может нанести ущерб другим договаривающимся сторонам, вызвать ненужное нарушение нормальных коммерческих интересов экспортеров и импортеров, а также затруднить достижение целей ГАТТ (пункт 2 статьи XVI)⁴.

Определение субсидии

Соглашение СКМ предусматривает две основные категории субсидий: запрещенные (часть II Соглашения СКМ) и дающие основания для проведения расследования (часть III Соглашения СКМ).

Виды запрещенных субсидий установлены в статье 3 Соглашения СКМ.

Субсидии, дающие основания для проведения расследования, не запрещены. Однако они могут быть оспорены либо путем многостороннего урегулирования споров, либо путем проведения специального расследования и введения компенсационных мер в случае, если они наносят ущерб интересам другого члена ВТО⁵.

Отметим, что ранее часть IV Соглашения СКМ устанавливала третий вид субсидий, не дающих оснований для принятия мер. Данные положения действовали до 31 декабря 1999 года и в настоящее время не применяются.

⁴ Шепенко, Р. А. Постатейный комментарий к Федеральному закону «О мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами» // СПС КонсультантПлюс. – 2020.

⁵ Agreement on Subsidies and Countervailing Measures (“SCM Agreement”) [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/scm_e/subs_e.htm. – Date of access: 23.04.2020.

В соответствии с положениями статьи 1 Соглашения СКМ обязательными элементами субсидии являются:

- финансовое содействие или любая форма поддержки доходов и цен в смысле статьи XVI ГАТТ 1994;
- предоставление преимущества в результате оказания вышеуказанного финансового содействия либо поддержки доходов и цен.

Рассмотрим данные обязательные элементы субсидии по отдельности.

В судебной практике ВТО неоднократно отмечалось, что не все правительственные меры, которые предоставляют какое-либо преимущество, должны рассматриваться в качестве субсидий, а только те из них, которые подпадают под содержание положений подпункта 1.1 статьи 1 Соглашения СКМ⁶.

1. Согласно положениям подпункта 1.1 статьи 1 Соглашения СКМ финансовое содействие правительством или любым публичным органом (далее – правительство) в пределах территории члена существует, когда:

Судебная практика ВТО не выработала четких критериев того, что же необходимо понимать под публичным органом. В ряде дел в качестве определяющих характеристик публичного органа назывались контроль со стороны правительств⁷, а также обладание, осуществление либо наделение правительственными полномочиями⁸. Вместе с тем при рассмотрении иных дел подчеркивалось, что, например, само по себе владение либо контроль над лицом со стороны правительства не является достаточным для установления, что такое лицо должно рассматриваться в качестве публичного органа⁹. В рам-

⁶ См. например: Panel Report, US – Exports Restraints, paras. 8.65, Panel Report, US – Softwood Lumber IV, footnote 35 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

⁷ Panel Report, Korea – Commercial vessels, para. 7.50 [Electronic resource] // World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

⁸ Appellate Body Report, US – Anti-Dumping and Countervailing Duties (China), paras. 317-318 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

⁹ Appellate Body Report, US – Carbon Steel (India), para. 4.9 (referring to Appellate Body Report, US – Anti-Dumping and Countervailing Duties (China), para. 297) [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

ках дела *US – Pipes and Tubes (Turkey)* третейская группа отметила, что полномочия правительства по назначению директоров правления организации еще не означают, что такие директора являются зависимыми от правительства, а следовательно, такая организация должна рассматриваться в качестве правительственного органа¹⁰. На наш взгляд, в данной ситуации представляется логичным и обоснованным вывод третейской группы по делу *US – Countervailing Measures (China) (Article 21.5 – China)* при проведении анализа публичного органа необходимо уделять должное внимание всем фактам относительно характеристик и функций организации, которые имеют отношение к определенным обстоятельствам конкретного дела¹¹.

(i) правительственная практика включает в себя прямой перевод денежных средств (например, в виде дотаций, займов или покупки акций), возможность прямых переводов денежных средств или принятие на себя обязательства по переводу таких средств (например, гарантии по займам);

При рассмотрении дела *US – Large Civil Aircraft (2nd complaint)* Апелляционный орган отметил, что под прямым переводом денежных средств необходимо понимать поведение части правительства, в соответствии с которым деньги, финансовые ресурсы и/или финансовые требования становятся доступными получателю¹². Вместе с тем не любой перевод денежных средств необходимо рассматривать в качестве субсидии. Так, в рамках этого же дела третейская группа отметила, что транзакции, связанные с покупкой услуг, исключаются из сферы действия статьи 1.1 (а) (1) Соглашения СКМ и термин «прямой перевод денежных средств» должен рассматриваться не изолированно, в контексте содержания указанной статьи¹³.

¹⁰ Panel Report, *US – Pipes and Tubes (Turkey)*, para. 7.39 [Electronic resource] / World Trade Organization. – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

¹¹ Panel Report, *US – Countervailing Measures (China) (Article 21.5 – China)*, para. 7.30 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

¹² Appellate Body Report, *Brazil – Measures Affecting Desiccated Coconut*, para. 19 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

¹³ Panel Report, *US – Large Civil Aircraft (2nd complaint)*, para. 7.954 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

Panel Report, *Brazil – Aircraft*, paras. 7.68 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

Относительно возможности прямых переводов (*potential direct transfers*) практика рассмотрения споров ВТО исходит из того, что такая возможность существует только когда рассматриваемое действие правительства предоставляет преимущество и таким образом предоставляет субсидию, независимо от того, осуществлялись какие-либо платежи или нет¹⁴. Возможность прямого перевода денежных средств может существовать только тогда, когда прямой перевод денежных средств потребуются при возникновении запускающего (*triggering*) события или условия либо перевод денежных средств является одним из возможных последствий выполнения заранее определенного условия¹⁵. Таким образом, представляется, что возможность перевода правительством денежных средств может рассматриваться в качестве субсидии только тогда, когда такой перевод обязательно произойдет либо может потребоваться при наступлении определенных событий и зависит в первую очередь уже не от желания правительства платить либо нет, а от наступления определенного события. Одним из примеров возможности перевода денежных средств как раз таки и является принятие на себя правительством гарантийного обязательства по займу.

(ii) правительство отказывается от взимания или не взимает причитающиеся ему доходы (например, налоговые льготы, такие как налоговые кредиты). При этом в соответствии с положениями статьи XVI ГАТТ 1994 (примечание к статье XVI) и положениями Приложений I–III Соглашения СКМ, освобождение экспортируемого товара от пошлин и налогов, взимаемых с аналогичного товара, предназначенного для внутреннего потребления, или уменьшение таких пошлин и налогов в размере, не превышающем фактически начисленной суммы, не рассматривается как субсидия;

Практика рассмотрения споров в рамках ВТО исходит из того, что при определении, является ли субсидией тот или иной отказ правительства от взимания либо невзимания, причитающегося ему дохода, необходимо принимать во внимание существующие в конкретной юрисдикции практику и подходы к взиманию дохода при сопоставимых обстоятельствах. Следовательно, такой отказ от взимания дохода или

¹⁴ Panel Report, Brazil – Aircraft, paras. 7.68 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.

¹⁵ Panel Report, US – Large Civil Aircraft (2nd complaint), para. 7.164 [Electronic resource] / World Trade Organization (WTO). – 2020. – Mode of access: https://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/find_dispu_cases_e.htm#results. – Date of access: 01.07.2020.