

№ 6001-19-00-2а/59 копия

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

24 сентября 2019 года город Нур-Султан

Специализированная судебная коллегия Верховного Суда Республики Казахстан в составе:

председательствующего – судьи Кыдырбаевой А.К.

судей Ермагамбетовой Ж.Б., Альмагамбетовой Г.Ж.,

при секретаре судебного заседания Абилгазиной А.Ж.,

с участием старшего прокурора отдела Генеральной прокуратуры Республики Казахстан Унипаева А.С.,

представителей Компании «Нельсон Петролеум Бузачи Б.В.» - Колупаева И.А. (доверенность от 6 декабря 2018 года), Телеуова А.У. (доверенность от 28 ноября 2018 года),

представителей республиканского государственного учреждения «Департамент государственных доходов по Мангистауской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан»- Косаевой Г.С. (доверенность от 3 января 2019 года), Зекенова Н.Р. (доверенность от 3 января 2019 года), Джакулиева М.А. (доверенность от 20 августа 2018 года),

рассмотрев в открытом судебном заседании в апелляционном порядке гражданское дело по заявлению Компании «Нельсон Петролеум Бузачи Б.В.» к республиканскому государственному учреждению «Департамент государственных доходов по Мангистауской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан» об отмене уведомления № 126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления таможенных сборов за таможенное оформление на общую сумму 91 523 035 тенге и в части доначисления антидемпинговой пошлины на общую сумму 223 212 524 тенге,

поступившее по апелляционной жалобе республиканского государственного учреждения «Департамент государственных доходов по Мангистауской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан», апелляционному ходатайству прокурора на решение суда города Астаны от 27 мая 2019 года,

УСТАНОВИЛА:

Компания «Нельсон Петролеум Бузачи Б.В.» (далее – Компания) обратилась с требованием к республиканскому государственному учреждению «Департамент государственных доходов по Мангистауской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан» (далее - Департамент) об отмене уведомления № 126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления таможенных сборов за таможенное оформление на общую сумму 91 523 035 тенге и в части доначисления антидемпинговой пошлины на общую сумму 223 212 524 тенге, мотивируя нарушением требований законодательства.

Решением суда города Астаны от 27 мая 2019 года заявление Компании к Департаменту об отмене уведомления № 126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления таможенных сборов за таможенное оформление на общую сумму 91 523 035 тенге и в части доначисления антидемпинговой пошлины на общую сумму 223 212 524 тенге удовлетворено.

Решением постановлено отменить уведомление №126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления таможенных сборов на сумму 91 523 035 тенге и антидемпинговой пошлины в размере 223 212 524 тенге, выставленное в адрес Компании. Обязать Департамент устранить в полном объеме допущенное нарушение и восстановить нарушенные права и законные интересы Компании. Возвратить Компании государственную пошлину в размере 3 147 356 тенге.

В апелляционной жалобе и дополнении к ней Департамент, ссылаясь на нарушения норм материального и процессуального права, просит отменить решение суда с вынесением нового решения об отказе в удовлетворении заявления в полном объеме. Относительно исключения из таможенной стоимости транспортных расходов, Департамент, не соглашаясь с выводами суда первой инстанции, указывает, что стоимость сырой нефти подтверждена счет-фактурами (цена сделки) на условиях FOB, при этом расходы по транспортировке нефти по магистральному нефтепроводу при заявлении таможенной процедуры экспорта Компанией не представлялись, соответственно, указанные расходы не учтены в таможенной стоимости и таможенный сбор из совокупности цены сделки и транспортных расходов не исчислен. Относительно начисления антидемпинговой пошлины, автор жалобы считает, что Соглашение «О партнерстве и сотрудничестве между Республикой Казахстан» с одной стороны, и Европейским сообществом и их государствами - членами, с другой стороны» от 23 января 1995 года распространяет свое действие на участниц данного Соглашения только в том случае, если товары происходят из указанных стран, тогда как товар импортирован на территорию Евразийского экономического союза из Китайской Народной Республики. Не подлежат применению и положения статьи 4 Соглашения между Республикой Казахстан и Королевством Нидерландов «О поощрении и взаимной защите инвестиций от 27 ноября 2002 года», поскольку режим наибольшего благоприятствования затрагивает взаимоотношения только между указанными государствами. Положения Договора о Евразийском экономическом союзе имеют преимущество перед законами Республики Казахстан. Нормами таможенных кодексов предусмотрена стабильность законодательства только по правоотношениям в сфере таможенного законодательства, при этом антидемпинговые меры не регулируются таможенным законодательством.

В отзыве на апелляционную жалобу Департамента и дополнение к ней, Компания считает ее необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В апелляционном ходатайстве прокурор просит изменить решение суда, отменив выводы суда по антидемпинговой пошлине, с вынесением в этой части нового решения об отказе в удовлетворении заявления, приведя доводы аналогичные доводам, изложенным в апелляционной жалобе Департамента, а также указав, что при применении антидемпинговой пошлины в отношении Компании стабильность применимого законодательства на дату заключения контракта не распространяется.

В отзыве на апелляционное ходатайство прокурора Компания считает ходатайство не подлежащим удовлетворению.

Заслушав пояснения представителей Департамента, поддержавших доводы, изложенные в апелляционной жалобе и дополнении к ней, пояснения представителей Компании не согласных с апелляционной жалобой Департамента и апелляционным ходатайством прокурора, заключение прокурора, поддержавшего доводы апелляционного ходатайства, просившего изменить решение суда, обсудив доводы апелляционной жалобы, апелляционного ходатайства, специализированная судебная коллегия приходит к следующему.

Согласно статье [412](#) Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК) по апелляционным жалобе, ходатайству прокурора суд апелляционной инстанции по имеющимся в деле и представленным в соответствии с требованиями [части 2 статьи 413](#) настоящего кодекса материалам проверяет правильность установления фактических обстоятельств дела, применения и толкования норм материального права, а также соблюдение норм гражданского процессуального закона при рассмотрении и разрешении дела.

Основания к отмене и изменению решения суда в апелляционном порядке предусмотрены статьей [427](#) ГПК.

Такие нарушения при рассмотрении дела судом первой инстанции допущены.

Как следует из материалов дела, Департаментом проведена выездная внеплановая таможенная проверка внешнеэкономической деятельности в сфере таможенного дела Компании по вопросу соблюдения требований норм таможенного законодательства за период с 1 июля 2010 года по 21 июня 2018 года, по результатам которой составлен акт выездной таможенной проверки №126 от 10 сентября 2018 года. Вынесено 59 решений по классификации товаров от 15 августа 2018 года, которыми принят код ТН ВЭД ЕАЭС импортированных труб - 7304291009.

Уведомлением № 126 от 10 сентября 2018 года о результатах проверки начислено платежей и пени на общую сумму 314 968 782 тенге, в том числе таможенные сборы за таможенное оформление 68 638 673 тенге, пеня 22 884 362 тенге, специальные антидемпинговые, компенсационные пошлины 194 864 993 тенге и пеня 28 347 531 тенге.

Решением Департамента от 10 сентября 2018 года внесены изменения в сведения, указанные в 187 декларациях на товары.

1. По включению расходов по доставке товара.

Компания осуществляет поставку сырой нефти на экспорт. Суммы по таможенным сборам 68 638 673 тенге и пени 22 884 362 тенге начислены за не включение в таможенную стоимость транспортных расходов, понесенных Компанией, при поставке нефти на условиях «Франко борт» по направлениям Новороссийск, Усть-Луга, Батуми.

Положения таможенного законодательства определяют порядок формирования таможенной стоимости.

Компания утверждает, что все расходы по транспортировке включены в цену сделки, которая определена по котировке на нефть из официального источника и не должны отражаться в таможенной стоимости товара.

В проверяемый период Компания осуществила поставку сырой нефти на экспорт по контрактам, заключенным с компаниями «Titan Oil Trading GmbH», Компания «Euro-Asian Oil SA» и другими покупателями на условиях FOB (свободно на борту) в соответствии с Инкотермс - 2000. Условия поставки FOB подразумевают погрузку в порту на номинированный покупателем танкер по согласованию сторонами периода погрузки.

FOB – свободно на борту, означает, что продавец поставляет товар на борт судна, номинированного покупателем в поименованном порту отгрузки. Риск утраты или повреждения товара переходит, когда товар находится на борту судна и с этого момента покупатель несет все расходы.

Условия поставки FOB предусматривают, что продавец обязан нести все расходы, связанные с товаром, до момента перехода товара через поручни судна в назначенном порту отгрузки и оплатить, если это потребует, все расходы, связанные с выполнением таможенных формальностей для экспорта, как и другие пошлины, налоги и прочие сборы, подлежащие оплате при экспорте товара.

Включение в содержание договора условия поставки FOB свидетельствуют о бремени распределения расходов и момент перехода права собственности на товар, но не свидетельствуют о том, что расходы по транспортировке включены в счет-фактуру или в цену сделки.

Цена товара по контрактам на условиях поставки FOB Новороссийск, определена в долларах США за баррель нефти сорта Brent, публикуемых в «Платтс Круд Ойл Маркетваер», Spread – это арифметическое среднее из средних ежедневных котировок дифференциала Urals Mediterranean к нефти сорта форвардный датированный Brent, публикуемых в «Платтс Круд Ойл Маркетваер» за минусом предварительно согласованного дифференциала.

Согласно Контрактам о поставке сырой нефти рыночная скидка и рыночная премия, согласованная в соответствующем дополнении; скидка или премия представляет собой значение в долларах США и покрывает торговую маржу покупателя, оценку движения рынка (плюс или минус), расходы на страхование, портовые сборы и т.д.; во избежание сомнений рыночная скидка или премия, указанная в Дополнении, является основой для тендера, и основным критерием при отборе предполагаемых покупателей на каждую партию (учитывая, что другие составляющие указанной выше формулы унифицированы для всех участников тендера). Анализ приведенных условий договоров поставки позволяет сделать вывод, что плавающими (подлежащими изменению) являются только значения рыночной скидки или рыночной премии, вместе с тем они не учитывают транспортные расходы продавца по доставке товара. Таким образом, в цене товара, которая определена по формуле в соответствии с Договором, не указаны транспортные расходы продавца.

Цена на сырую нефть формируется на основании котировок сырой нефти, которые публикуются информационными агентствами, и используются для определения рыночной стоимости нефти (сложившейся путем спроса и предложения) и не может учитывать фактические транспортные расходы продавца или покупателя.

Расходы по транспортировке нефти по магистральному нефтепроводу при заявлении таможенной процедуры экспорта Компанией не представлялись.

Вместе с тем, деятельность заявителя основана на действии Контракта на добычу углеводородов на месторождении Бузачи Северные в Мангистауской области, заключенного между Министерством энергетики и природных ресурсов Республики Казахстан и «НИМИР ПЕТРОЛИУМ КОМПАНИ БУЗАЧИ ЛТД» 20 мая 1997 года (далее - Контракт).

Статья 1 Контракта определяет значение терминов, используемых в нем, так, термин - налог или налоги включает все налоги, сборы, пошлины и платежи, установленные Законодательством и изложенные в статье 20 Контракта. Статья 20 Контракта регламентирует вопросы налогообложения и платежей и в пункте 20.2 (N) предусматривает уплату таможенных платежей в соответствии с Указом Президента Республики Казахстан, имеющим силу закона «О таможенном деле в Республике Казахстан» от 20 июля 1995 года № 2368, с последующими изменениями и дополнениями к нему, в редакции, существующей на момент подписания Контракта.

В силу статьи 10 (1) «Договора к Энергетической Хартии», ратифицированного Указом Президента Республики Казахстан «О ратификации Договора к Энергетической Хартии и Протокола к

Энергетической Хартии по вопросам энергетической эффективности и сопутствующим экологическим аспектам» от 18 октября 1995 года N 2537 каждая Договаривающаяся Сторона соблюдает все обязательства, которые она приняла в отношении Инвестора или Инвестиции Инвестора любой другой Договаривающейся Стороны.

Аналогичные положения содержит и статья 372 Таможенного кодекса Таможенного Союза (применявшаяся с 1 июля 2010 года по 1 января 2018 года), которая гарантировала применение того таможенного законодательства, в соответствии с которым действовали соответствующие контракты на недропользование (гарантии стабильности и неизменности закрепленного таможенного законодательства).

Положения пункта 2 статьи 460 ныне действующего Таможенного кодекса Евразийского Экономического Союза (применяется с 1 января 2018 года) идентично предусматривают применение норм того таможенного законодательства, в соответствии с которым действуют контракты на недропользование.

Следовательно, к возникшим правоотношениям применимым правом являются положения статей 121, 122 Указа Президента Республики Казахстан «О таможенном деле в Республике Казахстан» от 20 июля 1995 года № 2368 (далее – Указ).

В соответствии со статьей 121 Указа основой для исчисления таможенных платежей, за исключением таможенных платежей, по которым применяются специфические ставки в соответствии со статьей 112 настоящего Указа, является таможенная стоимость товаров и транспортных средств, перемещаемых в качестве товара.

Согласно статье 122 Указа (в редакции на дату подписания Контракта) таможенная стоимость вывозимых за пределы таможенной территории Республики Казахстан товаров определяется на основе цены товара, указанной в счете-фактуре, а также следующих фактических расходов, если они не включены в счет-фактуру:

расходов по доставке товара до авиапорта, порта или иного места вывоза товара с таможенной территории Республики Казахстан: стоимость транспортировки; расходы по погрузке, выгрузке, перегрузке и перевалке товаров; страховая сумма;

расходов, понесенных продавцом: комиссионные и брокерские вознаграждения; стоимость контейнеров или другой многооборотной тары, если в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности они рассматриваются как единое целое с оцениваемыми товарами; стоимость упаковки, включая стоимость упаковочных материалов и работ по упаковке.

Нормы материального закона определяют круг обстоятельств, подлежащих доказыванию:

стоимость товара указанная в счет-фактуре;

имели ли место фактические расходы по доставке товара;

включены ли расходы по доставке товара в счет – фактуру о стоимости товара;

юридическое значение имеют транспортные расходы до места вывоза товара с таможенной территории Республики Казахстан.

Положения статьи 122 Указа не определяют каких – либо специфических особенностей при определении таможенной стоимости при экспорте биржевых товаров, следовательно, не имеет

юридического значения специфика формирования рыночной стоимости (цены реализации) биржевого товара. Ключевым моментом является определение следующего обстоятельства, а именно, включены ли расходы по доставке в счет-фактуру или нет.

Вместе с тем, Департаментом не приведены расчеты по доставке товаров до порта или иного места вывоза товара с таможенной территории Республики Казахстан, в связи с чем, выводы суда первой инстанции об отмене уведомления в части доначисления таможенных сборов на сумму 91 523 035 тенге являются правомерными.

2. По начислению антидемпинговой пошлины

В соответствии с пунктом 3 статьи [40](#) Кодекса «О таможенном регулировании в Республике Казахстан» от 26 декабря 2017 года таможенный орган осуществляет классификацию товаров в случае выявления таможенным органом как до, так и после выпуска товаров их неверной классификации при таможенном декларировании. В этом случае таможенный орган принимает решение о классификации товаров, которое является обязательным для исполнения. Форма решения о классификации товаров, порядок и сроки его принятия утверждаются уполномоченным органом.

Из пункта 7 Правил принятия решения о классификации товаров, утвержденных приказом Министра финансов №210 от 16 февраля 2018 года, следует, что таможенный контроль при проверке правильности классификации товаров по ТН ВЭД после выпуска товаров осуществляется в рамках таможенной проверки, проводимой в соответствии с положениями статей 416, 417, 418 Кодекса.

Из смысла указанных норм таможенного законодательства следует, что решения по классификации товаров могут быть вынесены только в рамках таможенного контроля.

Как следует из акта выездной таможенной проверки Компанией по договорам поставки от 30 марта 2016 года, от 22 декабря 2017 года, от 20 июня 2017 года, от 14 апреля 2017 года и от 7 февраля 2017 года импортированы бесшовные насосно-компрессорные трубы, используемые при бурении нефтяных или газовых месторождений по 59 таможенным декларациям.

Компанией при таможенном оформлении заявлен код товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности ЕАЭС (далее - ТН ВЭД ЕАЭС) в подсубпозиции «730629000» как «Прочие трубы обсадные и насосно-компрессорные из черных металлов, используемые при бурении нефтяных или газовых скважин» с оплатой импортной пошлины в размере 10% от таможенной стоимости.

Судом установлено и не оспаривается сторонами, что с КНР импортировались два вида насосно-компрессорных труб:

насосно-компрессорная труба , j55,3 ½ диаметр (88,9 мм);

насосно-компрессорная труба , j55,2 7/8 диаметр (73,03 мм);

Согласно техническому описанию, насосно-компрессорная труба - это труба, размещаемая в скважине и служащая для подъема продукции скважины или нагнетания рабочей среды. Согласно руководству по эксплуатации трубами, данные трубы являются бесшовными и стальными (группа стали j55 стальная бесшовная насосно-компрессорная труба).

Насосно-компрессорные трубы по стандарту API SPEC 5CT являются стальными, бесшовными.

Бесшовная стальная труба – стальная труба, не имеющая сварного шва или другого соединения, изготовленная одним из способовковки, прокатки, волочения или прессования.

ТН ВЭД ЕАЭС – это классификатор, который применяется для государственного регулирования экспорта и импорта товаров, то есть систематизированный перечень товаров, включающий наименования товаров, их кодовое обозначение, единицы измерения количества товаров, а также примечания и правила интерпретации.

Неотъемлемыми структурными элементами ТН ВЭД ЕАЭС, имеющими одинаковую юридическую силу, являются:

-Основные правила интерпретации ТН ВЭД (далее – ОПИ);

-Классификационная часть (Товарная номенклатура – перечень наименований товаров с 10-значными цифровыми кодами);

-Примечания к разделам, группам, позициям, субпозициям, подсубпозициям, а также дополнительные примечания (содержат указания об отнесении товара к данному уровню детализации или исключении из него).

В ТН ВЭД ЕАЭС четко соблюдается принцип однозначного занесения товаров в классификационные группировки.

То есть для каждого товара имеется свое десятизначное кодовое обозначение. Первые две цифры обозначают товарную группу, первые четыре – товарную позицию, первые шесть – субпозицию, все десять – подсубпозицию. Для непоименованных, особо не выделенных товаров существуют "корзиночные" товарные позиции, или "прочие".

Описание товара в графе 31 декларации на товары должно быть полным в соответствии с требованиями ТН ВЭД с указанием обязательных и дополнительных характеристик (если это предусмотрено таможенным законодательством ЕАЭС) и соответствовать коду товара по ТН ВЭД ЕАЭС в графе 33 ДТ.

Примечание – текстовый материал, предшествующий классификационной части ТН ВЭД и уточняющий значения каждой классификационной группировки (поименованные в ТН ВЭД ЕАЭС совокупности товаров, имеющих общие признаки) Классификационная группировка включает разделы, группы, товарные позиции, субпозиции и подсубпозиции.

Все примечания имеют юридическую силу, как и сама ТН ВЭД ЕАЭС.

Функции примечаний:

- исключают товары из классификационных группировок;

- включают товары в классификационную группировку;

- определяют значение терминов с целью не допускать перегрузки текстов товарных позиций;

- объясняют понятия, так как толкования тех или иных слов, терминов, имеющих в ТН ВЭД, не обязательно, соответствуют их общепризнанному понятию, а также существующие ГОСТ не всегда применимы в номенклатуре;

- рекомендуют кодирование определенным образом тех или иных товаров.

Примечания действуют только на ту классификационную группировку, над которой находятся, за исключением тех, где сказано, что они распространяются на всю ТН ВЭД ЕАЭС. Если такого замечания нет, то нельзя распространять действие этого примечания на всю номенклатуру, следует ограничиться только разделом или группой.

Для целей однозначной классификации товаров в ГС и в ТН ВЭД ЕАЭС, построенной на ее основе, при классификации используют ОПИ.

ОПИ – это алгоритм действий при классификации товаров. Шесть правил ОПИ предусматривают включение конкретного товара в определенную товарную позицию, а затем в соответствующую субпозицию и далее в подсубпозицию.

Несоблюдение указанного алгоритма может привести к ошибкам при декларировании товаров.

В ОПИ сформулированы главные принципы классификации товаров, где первые пять правил предназначены для установления товарной позиции, а последнее (шестое) – для определения субпозиции и подсубпозиции.

Таким образом, для точной классификации необходимо определить устройство и назначение товара, принцип работы, материал, из которого он изготовлен.

Согласно пояснению в ТН ВЭД ЕАЭС группа 73 предназначена для оформления изделий из черных металлов.

Подгруппа товаров под позицией 7306 предусматривает оформление труб, трубок и профилей полых прочих (с открытым швом или сварные, клепанные или соединенные аналогичным способом), из черных металлов.

Код товара 73062900000 ТН ВЭД ЕАЭС подгруппы 7306 предусматривает оформление прочих труб обсадных и насосно-компрессорных, используемых при бурении нефтяных или газовых скважин.

Согласно пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС по коду товара 73062900000 относятся к подгруппе 7306, в которой предусмотрено оформление труб, трубок и профилей полых прочих (например, с открытым швом или сварные, клепанные или соединенные аналогичным способом) из черных металлов.

Департаментом соблюдены основные правила интерпретации 1 и 6 ТН ВЭД ЕАЭС и с учетом представленного самой Компанией технического описания, способа изготовления и материала из которого изготовлен товар, диаметра и толщины изделия, паспорта завода изготовителя, фото товара, руководства по эксплуатации товара, товар правильно классифицирован по коду товарной подсубпозиции ТН ВЭД ЕАЭС 7304291009.

Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 18 августа 2015 года «О применении антидемпинговой меры в отношении стальных бесшовных труб, применяемых для бурения и эксплуатации нефтяных и газовых скважин, происходящих из Китайской Народной Республики и ввозимых на территорию Евразийского экономического союза» введена антидемпинговая пошлина в отношении данного товара с определением ее размера.

В соответствии с Протоколом о применении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер по отношению к третьим странам (Приложение № 2 к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года) антидемпинговая пошлина – пошлина, которая применяется при введении антидемпинговой меры и взимается таможенными органами государств - членов независимо от ввозной таможенной пошлины.

Согласно пункту 10 статьи 1 Закона РК «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах по отношению к третьим странам» от 8 июня 2015 года антидемпинговая мера - мера по противодействию демпинговому импорту, которая применяется по решению Евразийской экономической комиссии посредством введения антидемпинговой пошлины, в том числе предварительной антидемпинговой пошлины, или одобрения ценовых обязательств, принятых экспортером.

Таким образом, введение антидемпинговой пошлины осуществлено международным договором и ее размер в отношении ввезенного товара определен решением Евразийской экономической комиссии, а не национальным законодательством.

По доводам Компании о применении к возникшим правоотношениям положений статьи 6 закона Республики Казахстан «О иностранных инвестициях» от 27 декабря 1994 года (далее - Закон о иностранных инвестициях), статьи [71](#) Закона Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» от 27 января 1996 года (далее - Закон о недрах), статьи [57](#) Закона Республики Казахстан «О нефти» от 28 июня 1995 года (далее - Закон о нефти).

В соответствии со статьей 71 Закона о недрах недропользователю гарантируется защита его прав в соответствии с законодательством. Изменения и дополнения законодательства, ухудшающие положение недропользователя, не применяются к контрактам, заключенным до внесения данных изменений и дополнений.

Аналогичные нормы содержит и статья [57](#) Закона о нефти, так подрядчику гарантируется защита его прав в соответствии с законодательством Республики Казахстан. Изменение и дополнение законодательства, ухудшающие положение подрядчика, не применяются к контрактам, заключенным до таких изменений и дополнений.

Приведенные нормы Закона о недрах и Закона о нефти содержат правовые последствия для недропользователя в случае изменения законодательства.

На момент заключения Контракта отсутствовал специальный закон определяющий содержание термина - законодательство.

Не раскрыто содержание термина и в самих законах, в связи чем коллегия исходит из легального определения гражданского законодательства, приведенного в пункте 1 статьи [3](#) Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК). Согласно пункту 1 статьи [3](#) ГК гражданское законодательство Республики Казахстан основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из настоящего Кодекса, принятых в соответствии с ним иных законов Республики Казахстан, указов Президента Республики Казахстан, имеющих силу закона, постановлений Парламента, постановлений Сената и Мажилиса Парламента (законодательных актов), а также указов Президента Республики Казахстан, постановлений Правительства Республики Казахстан, регулирующих отношения, указанные в пунктах 1, 2 статьи [1](#) ГК.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона о иностранных инвестициях в случае ухудшения положения иностранного инвестора, являющегося результатом изменений в законодательстве и (или) вступлением в силу и (или) изменением условий международных договоров, к иностранным инвестициям в течение 10 лет применяется законодательство, действовавшее в момент осуществления инвестиций, а по инвестициям, осуществляемым по долгосрочным (свыше 10 лет) контрактам с уполномоченными государством органами, - до окончания срока действия контракта, если контрактом не предусмотрено иное.

Возможность применения положений пункта 1 статьи 6 Закона о иностранных инвестициях может быть ограничена по усмотрению сторон в контракте, о чем свидетельствует оговорка «если контрактом не предусмотрено иное».

Удовлетворяя требования Компании, суд ссылается на нормы о стабильности законодательства в отношении Компании на дату заключения контракта.

В соответствии с пунктом 29.2 Контракта если экономическим выгодам Стороны настоящего Контракта нанесен ущерб, или ее обязательства увеличились после даты подписания настоящего Контракта, в результате принятия нового Законодательства, законов, указов, норм или положений, или каких либо поправок к существующему Законодательству, то стороны имеют права, предоставленные им Законом Республики Казахстан «Об иностранных инвестициях» от 27 декабря 1994 года, Законом о нефти и Законом о недропользовании.

Согласно пункту 1 статьи [392](#) ГК при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Буквальное толкование положений пункта 29.2 Контракта позволяет сделать следующие выводы:

- 1) Данная норма применяется только при причинении ущерба, экономическим выгодам Стороны настоящего Контракта или увеличении обязательств Компании.
- 2) Наступление указанных обстоятельств обусловлено принятием нового Законодательства, законов, указов, норм или положений, или каких либо поправок к существующему Законодательству.

Нормы Контракта предусматривают специальный перечень нормативных актов принятие или изменение которых может повлечь наступление последствий для недропользователя, к которым относятся: законодательство, законы, нормы или положения.

В соответствии с пунктом 1.35 Контракта «Законодательство» означает изданные законодательными органами Республики в соответствии с их полномочиями кодексы и законы, а также указы Президента Республики, распоряжения, постановления и другие акты законодательства, издаваемые в Республике.

- 3) Стороны имеют лишь права, то есть последствия предусмотренные Законом об иностранных инвестициях, Законом о нефти и Законом о недропользовании. К таким последствиям относятся неприменение законодательства ухудшающего положения недропользователя, но не условия при которых наступают данные последствия.

Таким образом, Контракт содержит иные положения о стабильности законодательства отличные от положений, предусмотренных Законом об иностранных инвестициях. Контрактом предусмотрены правовые последствия стабильности законодательства, только в случае изменения законодательства, нормативных актов, принятых Республикой Казахстан, а не при заключении международного договора.

Коллегия считает ошибочными выводы суда о тождественности понятий законодательство и действующее право со ссылкой на статью [4](#) Конституции Республики Казахстан, ввиду того, что действующее право более широкое понятие по отношению к определению законодательство.

Контракт и Закон об иностранных инвестициях, Закон о нефти, Закон о недрах констатируют об изменениях «законодательства», а не действующего права. Термин законодательство не охватывает международные договора.

Специальные защитные, антидемпинговые и компенсационные меры в отношении товаров, происходящих из иностранных государств и предназначенных для единой таможенной территории Таможенного союза были регламентированы Соглашением о применении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер по отношению к третьим странам от 25 января 2008 года и вступили в силу с 1 июля 2010 года. Соглашение прекратило действие в связи с вступлением в силу Договора о Евразийском экономическом союзе, ратифицированного Законом РК от 14.10.2014 № 240-V.

В соответствии с пунктами 1-3 статьи 48 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года для защиты экономических интересов производителей товаров в Союзе могут вводиться меры защиты внутреннего рынка в отношении товаров, происходящих из третьих стран и ввозимых на таможенную территорию Союза, в виде специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер, а также в виде иных мер в случаях, предусмотренных статьей 50 настоящего Договора.

Решение о применении специальной защитной, антидемпинговой или компенсационной меры, об изменении или об отмене специальной защитной, антидемпинговой или компенсационной меры либо о неприменении меры принимает Комиссия.

Применение специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер осуществляется на условиях и в порядке согласно приложению № 8 к настоящему Договору.

Частью 1 статьи 6 Закона Республики Казахстан «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах по отношению к третьим странам» от 8 июня 2015 года определено, что исчисление специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин, возникновение и прекращение обязанности по уплате данных пошлин, определение сроков и порядка их уплаты, зачисление, распределение и возврат специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин осуществляются в порядке, предусмотренном Кодексом Республики Казахстан «О таможенном регулировании в Республике Казахстан» от 26 декабря 2017 года (далее - ТК РК) для ввозных таможенных пошлин.

Главой 13 ТК РК регламентированы вопросы применения, возникновения и прекращения обязательств по уплате, сроки и порядок уплаты, обеспечение исполнения, учёт, зачёты, взыскание в том числе антидемпинговых пошлин.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи [563](#) ТК РК, к правоотношениям, возникшим в сфере недропользования (топливно-энергетического сектора) в Республике Казахстан до "Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2017 года № 123-VI «О таможенном регулировании в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.04.2019 г.)" введения настоящего Кодекса в действие и возникающим после его введения в действие, применяется таможенное законодательство Республики Казахстан, в соответствии с которым действуют соответствующие контракты, с учетом следующих особенностей:

1) в части, не урегулированной таким таможенным законодательством Республики Казахстан, применяются положения настоящего Кодекса;

2) в части возникновения и прекращения обязанности по уплате ввозных таможенных пошлин, налогов, в том числе в отношении товаров, помещенных под таможенный режим выпуска товаров для свободного обращения или таможенную процедуру выпуска для внутреннего потребления с освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов в рамках контрактов на недропользование, применяются положения настоящего Кодекса;

3) в части пользования и (или) распоряжения условно выпущенными товарами в целях, соответствующих условиям предоставления льгот, применяется таможенное законодательство Республики Казахстан.

На момент заключения Контракта отсутствовало таможенное законодательство регламентирующее взимание антидемпинговой пошлины.

Статья [109](#) Закона Республики Казахстан «О таможенном деле в Республике Казахстан» от 20 июля 1995 года № 2368, дополнена частью 3 Законом Республики Казахстан от 16 июля 1999 года, согласно которой таможенные органы Республики Казахстан в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Казахстан, взимают антидемпинговые, защитные и компенсационные пошлины.

Таким образом, позиция Департамента о необходимости уплаты антидемпинговой пошлины является правомерной ввиду того, что:

на момент заключения Контракта таможенное законодательство Республики Казахстан не содержало норм, регулирующих взимание антидемпинговой пошлины, в связи с чем подлежат применению нормы ТК РК;

заключенный между сторонами Контракт содержал гарантии стабильности при отмене и внесении изменений только законодательства Республики Казахстан.

Несостоятельны доводы Компании о применении к возникшим правоотношениям Соглашения о поощрении и взаимной защите инвестиций между Республикой Казахстаном и Королевством Нидерландов от 27 ноября 2002 года. Компания утверждает, что в соответствии с обязательством по предоставлению режима наибольшего благоприятствования они имеют право на освобождение от уплаты антидемпинговой пошлины, как и компания «АЛДАР ЕВРАЗИЯ» для реализации проекта по строительству комплекса «Абу-Даби Плаза». Вместе с тем, обязательство в отношении режима наибольшего благоприятствования не означает, что в отношении разных иностранных инвесторов необходимо применять идентичный режим, вне зависимости от вида их деятельности или обстоятельств, в которых они находятся. По настоящему делу условия и прочие характеристики проектов значительно разнятся по ряду значений - отрасль, цель, срок реализации, место реализации, общественная значимость. Преференция в рамках Межправительственного Соглашения заключенного между Республикой Казахстан и Объединенными Арабскими Эмиратами по реализации проекта «Абу Даби Плаза» от 7 июля 2009 года предоставлена одному инвестору ОАЭ на реализацию определенного инвестиционного проекта. Преимущества, предоставленные в рамках данного соглашения, носят адресный характер и применяются только для реализации конкретного проекта.

С учетом изложенного решение суда подлежит изменению, а именно отмене в части удовлетворения заявления Компании об отмене уведомления № 126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления антидемпинговой пошлины на общую сумму 223 212 524 тенге, с вынесением в этой части нового

решения об отказе в удовлетворении заявления. В остальной части решение суда подлежит оставлению без изменения.

В соответствии с [частью 3 статьи 109](#) ГПК подлежит уменьшению сумма уплаченной государственной пошлины, определенная к возврату из государственного бюджета на сумму 2 232 125 тенге.

Руководствуясь подпунктом 2) статьи [424](#), [частью 2 статьи 426](#), статьёй [431](#), [частью 1 статьи 434](#) ГПК, судебная коллегия

П О С Т А Н О В И Л А:

Решение суда города Астаны от 27 мая 2019 года изменить.

Отменить решение суда в части отмены уведомления № 126 от 10 сентября 2018 года в части доначисления антидемпинговой пошлины на общую сумму 223 212 524 (двести двадцать три миллиона двести двенадцать тысяч пятьсот двадцать четыре) тенге и возврата из государственного бюджета государственной пошлины в размере 2 232 125 (два миллиона двести тридцать две тысячи сто двадцать пять) тенге с вынесением в этой части нового решения об отказе в удовлетворении заявления.

Апелляционную жалобу республиканского государственного учреждения «Департамент государственных доходов по Мангистауской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан», – удовлетворить частично.

Апелляционное ходатайство прокурора – удовлетворить

Постановление апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его оглашения, но может быть обжаловано, опротестовано в кассационном порядке в судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу.

Председательствующий А. Кыдырбаева

Судья Ж. Ермагамбетова

Г. Альмагамбетова

Копия верна

Судья Г. Альмагамбетова