



## СУД ЕВРАЗИЙСКОГО ЭКОНОМИЧЕСКОГО СОЮЗА

---

### ОСОБОЕ МНЕНИЕ судьи Федорцова А.А. (дело по заявлению ООО «Польские машины»)

8 декабря 2022 года

город Минск

Коллегия Суда Евразийского экономического союза по делу по заявлению ООО «Польские машины», учредителем и собственником доли в размере 99 % которого является акционерная компания, зарегистрированная в Республике Панама, признала неправомерным включение в единую Товарную номенклатуру внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (далее – ТН ВЭД ЕАЭС), утвержденную решением Совета Евразийской экономической комиссии от 14 сентября 2021 года № 80 (далее – решение № 80), товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные».

Считаю, что принятое Коллегией Суда решение не основано на праве Союза, не способствует достижению изложенных в статье 4 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (далее – Договор) основных целей ЕАЭС на современном этапе развития экономик государств – членов Союза.

1. Коллегия Суда, рассматривая заявление об оспаривании решения № 80, вышла за пределы своей компетенции и за рамки судопроизводства по делам об оспаривании решений Евразийской экономической комиссии (далее – Комиссия, ЕЭК).

1.1. Вопреки предписаниям Статута Суда Евразийского экономического союза (приложение № 2 к Договору, далее – Статут Суда), в частности пунктов 101, 108 и 115, в подпункте 5.1.3. пункта 5.1. судебного решения дана оценка вопросам исполнения решения Суда по другому делу – по делу по заявлению АО «СУЭК-КУЗБАСС». При этом ранее, 4 октября 2021 года, 29 ноября 2021 года и 12 мая 2022 года, Судом в установленном порядке были рассмотрены ходатайства АО «СУЭК-КУЗБАСС» об исполнении решения Суда от 14 апреля 2021 года и по ним приняты соответствующие постановления (дело С-1/21). Решение по делу по заявлению АО «СУЭК-КУЗБАСС» было принято по решениям Комиссии от 10 сентября 2015 года № 113 и от 18 октября 2016 года № 101, которые относились к иной товарной номенклатуре, утвержденной

решением Совета Евразийской экономической комиссии от 16 июля 2012 года № 54.

Следует обратить внимание, что ранее принятое решение Суда не может носить прецедентный или преюдициальный характер.

Считаю также необходимым отметить, что по вопросу ретроактивного значения актов международных судов и соотношения судебных актов Суда Союза и судов Российской Федерации неоднократно высказывались Конституционный Суд Российской Федерации и Верховный Суд Российской Федерации.

1.2. В первом абзаце пункта 5.1. принятого Коллегией Суда решения приведена ссылка на подпункт а) пункта 1 статьи 45 Регламента Суда Евразийского экономического союза, утвержденного решением Высшего Евразийского экономического совета от 23 декабря 2014 года № 101 (далее – Регламент Суда), согласно которому при рассмотрении дела по заявлению хозяйствующего субъекта об оспаривании решения Комиссии или его отдельных положений Суд осуществляет проверку полномочий Комиссии на принятие оспариваемого решения.

Объективная оценка полномочий Комиссии на принятие решения показывает, что Комиссия обладала полномочиями на утверждение ТН ВЭД ЕАЭС (пункт 3 статьи 19 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза от 11 апреля 2017 года, далее – Таможенный кодекс ЕАЭС)) и, соответственно, на принятие решения № 80, которым утверждена ТН ВЭД ЕАЭС.

1.3. Статут Суда разграничивает компетенцию по спорам (пункт 39) и по толкованию норм права Союза (пункты 46-48), не допускает их смешение.

В пункте 5.1.3. пункта 5.1. принятого Коллегией Суда решения разъясняется, что «вынесение решения Совета № 80 в части классификационного кода 8430 50 000 2 ТН ВЭД ЕАЭС, аналогичного тому, который признан Судом противоречащим статье 25 Договора и статье 19 Таможенного кодекса при рассмотрении дела АО «СУЭК-КУЗБАСС» при тех же фактических обстоятельствах означает, что оспариваемое решение не соответствует праву Союза».

Изложенное в судебном решении толкование нарушает пункт 102 Статута Суда, не согласуется и лишает полезного действия пункты 113 – 115 Статута Суда, согласно которым у Комиссии имеется дискреция относительно порядка исполнения решения Суда, а у хозяйствующего субъекта – право ходатайствовать о принятии мер по исполнению решения Суда.

Полагаю также, что указанное утверждение Коллегии Суда в части использования критерия аналогичности, представляющего собой

оценочное понятие, не может содействовать установлению единообразной практики в деятельности Комиссии.

1.4. Считаю, что в пункте 5.1.3. пункта 5.1. судебного решения неправильно применены нормы пункта 1 статьи 45 Договора и пункта 5 статьи 19 Таможенного кодекса ЕАЭС.

В судебном решении необоснованно указано, что полномочия ЕЭК по ведению ТН ВЭД ЕАЭС ограничены обеспечением ее соответствия Гармонизированной системе описания и кодирования товаров Всемирной таможенной организации (далее – Гармонизированная система).

Приведение ТН ВЭД ЕАЭС и Пояснений к ней в соответствие с международной основой, к которой относится не только Гармонизированная система, но и единая Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности Содружества Независимых Государств (далее – ТН ВЭД СНГ), является лишь одним из многих других полномочий Комиссии по ведению ТН ВЭД ЕАЭС, указанных в пункте 5 статьи 19 Таможенного кодекса ЕАЭС.

Изложенная Судом трактовка полномочий Комиссии по ведению ТН ВЭД ЕАЭС необоснованно лишает Комиссию, в том числе, полномочий и обязанностей, предусмотренных подпунктом 3 пункта 5 статьи 19 Таможенного кодекса ЕАЭС, по внесению по предложениям государств-членов изменений в ТН ВЭД ЕАЭС и в Пояснения к ней, подпунктом 5 пункта 5 статьи 19 Таможенного кодекса ЕАЭС, по подготовке и направлению в уполномоченные государственные органы государств-членов ТН ВЭД ЕАЭС и Пояснений к ней.

Следует отметить, что в соответствии с пунктом 6 статьи 19 Таможенного кодекса ЕАЭС порядок ведения Комиссией ТН ВЭД ЕАЭС, включая внесение изменений в нее и в Пояснения к ней, а также взаимодействия по этим вопросам Комиссии и уполномоченных государственных органов государств-членов определяется Комиссией.

Обращаю также внимание, что ТН ВЭД ЕАЭС значительно глубже по своей структуре и детализации, чем Гармонизированная система.

Только первые шесть знаков кодового обозначения товара в ТН ВЭД ЕАЭС должны соответствовать номенклатуре Гармонизированной системы, седьмой и восьмой знаки – Комбинированной номенклатуре ЕС, девятый знак – ТН ВЭД СНГ. Десятый знак кода товара предназначен для детализации товаров на уровне ТН ВЭД ЕАЭС.

Первые пять томов Пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС основаны на Пояснениях к ТН ВЭД СНГ, которые в свою очередь основаны на русскоязычной версии пояснений к Гармонизированной системе и утверждены Советом руководителей таможенных служб государств – участников Содружества Независимых Государств. Шестой том основан

на Пояснениях к Комбинированной номенклатуре ЕС и содержит пояснения Евразийского экономического союза.

В свете изложенного обращаю внимание, что оспариваемая истцом подсубпозиция ТН ВЭД ЕАЭС кодирована на десяти знаках и ее толкование дано в шестом томе Пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС.

2. Полагаю противоречащим праву Союза, системе и структуре ТН ВЭД ЕАЭС содержание пункта 5.2. решения Коллегии Суда об оценке товарной подсубпозиции 8430 50 000 2.

2.1. В целях обеспечения единообразия толкования товарной номенклатуры при классификации товаров разработано и должно применяться Положение о порядке применения единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза при классификации товаров, утвержденное решением Комиссии Таможенного союза от 28 января 2011 года № 522 (далее – Положение).

Согласно пункту 2.1. Положения вышестоящие классификационные группировки делятся в иерархическом порядке на подчиненные классификационные группировки. Общие признаки товаров, входящих в классификационные группировки, определяются на основании признаков, указанных в их наименованиях, с учетом признаков, указанных в непосредственно вышестоящих классификационных группировках и примечаниях, содержащихся в товарной номенклатуре.

В соответствии с пунктом 7 Положения при классификации товара осуществляется следующая последовательность действий до достижения необходимого уровня классификации:

определение товарной позиции с помощью Основных правил интерпретации номенклатуры (далее – ОПИ) 1 – 5, применяемых в порядке, установленном пунктом 6 Положения;

определение однодефисной субпозиции (подсубпозиции) в рамках данной товарной позиции;

определение двухдефисной субпозиции (подсубпозиции) в рамках данной однодефисной субпозиции (подсубпозиции);

определение трехдефисной подсубпозиции в рамках данной двухдефисной субпозиции (подсубпозиции);

и так далее до достижения необходимого уровня классификации.

Положение подтверждает тот факт, что структура ТН ВЭД ЕАЭС не допускает сопоставление позиций, которые не находятся в иерархической подчиненности либо на одном уровне классификации.

Иной подход нарушает логическую структуру ТН ВЭД ЕАЭС и ведет к ошибочным выводам.

2.2. Решением № 80 утверждена ТН ВЭД ЕАЭС в структуре которой, среди прочих, имеется:

товарная позиция 8430 «Машины и механизмы прочие для перемещения, планировки, профилирования, разработки, трамбования, уплотнения, выемки или бурения грунта, полезных ископаемых или руд; оборудование для забивки и извлечения свай; снегоочистители плужные и роторные», а в ней, среди прочих:

однодефисная товарная субпозиция 8430 50 «- машины и механизмы самоходные прочие»:

двухдефисная бескодовая товарная подсубпозиция «-- специально разработанные для подземных работ»:

трехдефисная товарная подсубпозиция 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные».

Приведенная структура наглядно показывает, что такая категория товаров как очистные узкозахватные машины выделена в вышестоящей группе машин и механизмов, специально разработанных для подземных работ, которая входит в более общую группу прочих самоходных машин и механизмов, которая, в свою очередь, составляет еще большую совокупность прочих машин и механизмов, предназначенных для воздействия на твердый поверхностный слой земной коры.

Таким образом, трехдефисная товарная подсубпозиция 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» составляет часть двухдефисной бескодовой товарной подсубпозиции «-- специально разработанные для подземных работ».

2.3. Выделение в двухдефисной бескодовой товарной подсубпозиции «-- специально разработанные для подземных работ» трехдефисной товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» указывает на то, что последняя охватывает такие очистные узкозахватные машины, которые соответствуют требованиям вышестоящих классификационных групп, в частности:

не могут классифицироваться в иных товарных субпозициях товарной позиции 8430 помимо 8430 50 ТН ВЭД ЕАЭС;

разработаны специально для подземных работ;

являются самоходными.

2.4. Принимая во внимание ОПИ 1, отмечаю, что исходя из наименования однодефисной товарной субпозиции «- врубовые машины для добычи угля или горных пород и машины туннелепроходческие» данная группа товаров ограничена:

врубковыми машинами, и

туннелепроходческими машинами.

Анализ описания в пояснениях к группе 8430 ТН ВЭД ЕАЭС этих видов машин, их исполнительных органов показывает, что они, как правило, не являются комбинированными и предназначены

исключительно для выполнения одной функции – резания или разрушения угля, руды и т.п.

В этой связи следует отметить некорректность отождествления врубовых машин с очистными комбайнами.

Согласно общедоступным источникам врубовая машина – машина для производства вруба в пласте полезного ископаемого (чаще угольном) при подземной разработке. Вруб – искусственная полость в массиве горных пород (преимущественно в виде щели), создаваемая для облегчения последующего разрушения массива. Вруб облегчает отбойку остальной части пласта при помощи механических средств или взрывчатых веществ.

Более того, отмечаю, что такого рабочего органа как шнек не предусмотрено ни для одной машины, упомянутой в однодефисной бескодовой товарной субпозиции «- врубовые машины для добычи угля или горных пород и машины туннелепроходческие».

Так, согласно пояснением к товарной позиции 8430 врубовая машина имеет штыковой или дисковый рабочий орган, снабженный режущими зубьями (резцами); чаще они имеют бесконечную режущую цепь, движущуюся вокруг металлической направляющей рамы. Некоторые из них (комбайны) могут иметь большие габариты, содержать несколько режущих цепей.

Как видно из описания врубовых машин в виде комбайнов, такие комбинированные машины отличаются от иных врубовых машин, главным образом, количеством режущих цепей. При этом их функционал ограничен разрушением горной массы. Наличие шнекового исполнительного органа не предполагается.

Проходческие щиты туннельных комбайнов имеют гладкие наружные поверхности и оснащены острыми режущими передними элементами, которые внедряются в грунт под действием гидроцилиндров. Струги и т.д. оснащены режущими ножами, лемехами, зубьями, плоскими резцами, клиньями и т.п.

В отличие от врубовых машин для добычи угля или горных пород, очистной комбайн со шнековым исполнительным органом не осуществляет вруб и является многофункциональной машиной.

Отсутствие врубовых функций у очистных комбайнов подтверждается и описанием истцом ввезенных им комбайнов. В прилагаемых к заявлению таможенных декларациях истец описывал ввозимые им машины как «горный, неврубовый, узкозахватный комбайн» (ДТ № 10009100/050421/0044853).

2.5. В рамках своей компетенции и полномочий по более глубокой детализации и классификации товаров, ЕЭК не только выделила в ТН ВЭД ЕАЭС товарную подсубпозицию на десятом знаке (8430 50 000 2), но

и определила в томе 6 Пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС содержание текста данной подсубпозиции. В Пояснениях к товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» ТН ВЭД ЕАЭС (акцентирую внимание на том, что именно к данной подсубпозиции и только к ней и не к каким иным товарным позициям) дано описание очистных узкозахватных машин.

Они представляют собой комбайны самоходные, очистные, узкозахватные, предназначенные для резания и погрузки разрушенной горной массы в угольных забоях с использованием скребкового конвейера и механизированных крепей. Имеют симметрично расположенные шнековые исполнительные органы с горизонтальной осью вращения, снабженные режущими зубьями (резцами), которые можно регулировать по высоте подъема. Имеют встроенные механизмы подачи. Движение осуществляется передачей крутящего момента от встроенных в корпус комбайна электродвигателей к приводам подачи посредством зубчатого зацепления колес привода и конвейерной рейки.

Определение очистных узкозахватных машин, данное для целей товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 ТН ВЭД ЕАЭС, отражает их ключевые классификационные признаки:

1. Комбинированная машина (комбайн);
2. Предназначение – резание и погрузка горной массы;
3. Исполнительный орган – шнек;
4. Самоходная машина.

Первые три критерия указывают на то, что очистные узкозахватные машины, классифицируемые в трехдефисной товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 – это многофункциональные машины, а четвертый характеризует их способ передвижения – самоходность (это обязательное условия для классификации в вышестоящей позиции 8430 50 ТН ВЭД ЕАЭС).

Комбайн является сложным агрегатом, одновременно выполняющим работу нескольких более простых машин (Толковый словарь русского языка, С.И.Ожегов, Н.Ю.Шведова).

В случае обозначенного в товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 ТН ВЭД ЕАЭС очистного узкозахватного комбайна – это совокупность машин для разрушения (резания, дробления) горной массы, для ее подачи и погрузки.

Одновременное выполнение очистной узкозахватной машиной нескольких функций осуществляет шнековый исполнительный орган. Шнек (или как его еще называют шнековый конвейер) – это по своей сути транспортирующее устройство для сыпучих и мелкокусковых материалов. Для реализации функции резания шнеки оснащены режущими зубьями.

Таким образом, описанные в пояснениях к товарной подпозиции 8430 50 000 2 ТН ВЭД ЕАЭС очистные узкозахватные машины с исполнительными органами в виде шнеков с резцами выполняют одновременно несколько функций, в частности:

- резка разрушенной горной массы;
- погрузка горной массы.

2.6. Согласно пояснениям к товарной позиции 8430 ТН ВЭД ЕАЭС многофункциональные машины классифицируются в соответствии с примечанием 3 к разделу XVI или ОПИ 3 (в).

В товарной позиции 8430 ТН ВЭД ЕАЭС выделены следующие однодефисные субпозиции:

- оборудование для забивки и извлечения свай (код 8430 10);
- снегоочистители плужные и роторные (код 8430 20);
- врубовые машины для добычи угля или горных пород и машины туннелепроходческие (бескодовая);
- бурильные или проходческие машины прочие (бескодовая);
- машины и механизмы самоходные прочие (код 8430 50);
- машины и механизмы несамоходные прочие (бескодовая).

При классификации многофункциональной машины – самоходного очистного узкозахватного комбайна со шнековым исполнительным органом внутри товарной позиции 8430 ТН ВЭД ЕАЭС могут рассматриваться как однодефисная бескодовая товарная субпозиция «- врубовые машины для добычи угля или горных пород и машины туннелепроходческие», так и однодефисная товарная субпозиция 8430 50 «- машины и механизмы самоходные прочие».

Примечание 3 к разделу XVI гласит, что комбинированные машины, состоящие из двух или более машин, соединенных вместе для образования единого целого, и другие машины, предназначенные для выполнения двух или более взаимодополняющих или не связанных между собой функций, должны классифицироваться как состоящие только из того компонента или являющиеся той машиной, которая выполняет основную функцию, если в контексте не оговорено иное.

Основная функция очистного комбайна со шнековым исполнительным органом заключается в подборе изъятых из пласта и погрузке разрушенной горной массы на основной конвейер.

Если признавать функции навалки руды и ее разрушения для очистного комбайна со шнековым исполнительным органом с режущими зубьями (резцами) равнозначными, то в таком случае согласно ОПИ 3 (в) предпочтение при классификации должно отдаваться последней среди однодефисных товарных позиций в порядке возрастания кодов, а именно однодефисной товарной субпозиции «- машины и механизмы самоходные прочие».



Дальнейшая классификация самоходного очистного узкозахватного комбайна (на уровне подчиненных подсубпозиций) предполагает выбор между двухдефисными подсубпозициями:

- специально разработанные для подземных работ;
- прочие.

Самоходный очистной узкозахватный комбайн относится к первой подгруппе.

Соответственно, выделение в двухдефисной бескодовой товарной подсубпозиции «-- специально разработанные для подземных работ» подчиненной трехдефисной товарной подсубпозиции 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» является правильным.

Согласно приведенному выше пункту 2.1. Положения, общие признаки товаров, входящих в классификационные группировки, определяются на основании признаков, указанных в их наименованиях, с учетом признаков, указанных в непосредственно вышестоящих классификационных группировках, а не наоборот.

В силу иерархической формы построения ТН ВЭД ЕАЭС выделение трехдефисной товарной подсубпозиция 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» в рамках двухдефисной бескодовой товарной подсубпозиции «-- специально разработанные для подземных работ» априори не может повлиять на объем однодефисных товарных субпозиций. Выделение трехдефисной товарной подсубпозиция 8430 50 000 2, тем более, не может влиять (сужать объем, исключать товар) на однодефисную товарную субпозицию «- врубовые машины для добычи угля или горных пород и машины туннелепроходческие», которой она не подчинена. Они не могут соотноситься и сравниваться.

3. Учитывая, что истец с июля 2022 года не ввозит соответствующие машины на территорию государств-членов Союза не нахожу объективных оснований для приостановления действия решения № 80.

При этом акцентирую внимание, что решение Коллегии Суда о приостановлении действия трехдефисной товарной подсубпозиция 8430 50 000 2 «--- машины очистные узкозахватные» также противоречит иерархической структуре ТН ВЭД ЕАЭС, поскольку означает, что в рамках двухдефисной бескодовой товарной подсубпозиции «-- специально разработанные для подземных работ» останется только одна трехдефисная товарная подсубпозиция «--- прочие» (код 8430 50 000 3), а это невозможно.

4. Акцентирую внимание, что ориентирами в деятельности ЕАЭС и его органов должны являться основные начала Союза – принципы и цели.

Принятое решение Коллегии Суда о признании классификации ввезенных истцом машин несоответствующим праву Союза негативно отразится на бюджетах государств – членов Союза в связи с возвратом пошлин.

В связи с ограничительными мерами, введенными со стороны Республики Польша и Европейского союза в целом, ООО «Польские машины» не ввозит очистные комбайны на территорию ЕАЭС. Тем самым хозяйствующий субъект не участвует в обеспечении техническими средствами предприятий горнодобывающей промышленности государств – членов ЕАЭС.

Полагаю, что признанное Коллегией Суда несоответствующим праву Союза решение № 80 является правомерным и, более того, направлено на реализацию целей Союза, изложенных в статье 4 Договора, в том числе на обеспечение развития импортозамещения и производства аналогичных машин в государствах – членах Союза.

**Судья**

**А.А.Федорцов**