

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е**

Именем Российской Федерации

г. Москва

Дело № А40-21843/19-148-144

16 июля 2019 года

Резолютивная часть решения объявлена 09 июля 2019 года

Полный текст решения изготовлен 16 июля 2019 года

Арбитражный суд в составе: судьи Нариманидзе Н.А.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Коротковым В.В.

с использованием средств аудиозаписи в ходе судебного заседания.

рассматривает в судебном заседании дело по заявлению АО "ФОРТЕИНВЕСТ"

(127055 МОСКВА ГОРОД УЛИЦА НОВОСЛОБОДСКАЯ 41 , ОГРН: 1117746105400,

Дата присвоения ОГРН: 16.02.2011, ИНН: 7707743204)

к ответчику: ЦЕНТРАЛЬНАЯ ЭНЕРГЕТИЧЕСКАЯ ТАМОЖНЯ

(107842 МОСКВА ГОРОД ПЛОЩАДЬ КОМСОМОЛЬСКАЯ 1 А , ОГРН: 1027700272830,

Дата присвоения ОГРН: 02.10.2002, ИНН: 7708011130)

третье лицо – ТОО "КОНДОР-ОЙЛ" (Республика Казахстан, 150000, Северо-Казахстанская область, г. Петропавловск, ул. Ауэзова, д. 266; 644105, РФ, г. Омск, ул. 22 Партсъезда, д. 97)

о признании недействительным решения Центральной энергетической таможни, доведенного письмом № 37-28/228 от 08.10.2018 г. Астраханским энергетическим таможенным постом

при участии:

от заявителя – Гайнуллин Ю.Ф., дов. № Д-63 от 01.01.2019 г.

от ответчика – Бурова Т.М., дов. от 28.12.2018 г.

от третьего лица – не явился, не извещен

УСТАНОВИЛ:

АО "ФОРТЕИНВЕСТ" (далее – заявитель, Общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Центральной энергетической таможне (далее – ответчик, таможенный орган) о признании недействительным решения Центральной энергетической таможни, доведенного письмом № 37-28/228 от 08.10.2018 г. Астраханским энергетическим таможенным постом.

Ответчик в судебном заседании возражал против удовлетворения заявления по доводам, изложенным в отзыве на заявление.

В соответствии со ст. ст. 123, 156 АПК РФ дело рассмотрено в отсутствие представителя третьего лица, надлежащим образом извещенного о времени, месте и дате судебного разбирательства.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон, изучив представленные доказательства, арбитражный суд приходит к выводу о том, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с

заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу ч. 5 ст. 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Как следует из материалов дела, в период с 05.12.2017 по 28.03.2018 на Астраханском энергетическом таможенном посту были выпущены в соответствии с таможенной процедурой экспорта полные ДТ № 10006110/051217/0020000, 10006110/020218/0001571, 10006110/020218/0001567, 10006110/020218/0001556, 10006110/020218/0001563, 10006110/060318/0003328, 10006110/060318/0003340, 10006110/060318/0003332, 10006110/060318/0003346, 10006110/270318/0004461, 10006110/270318/0004484, 10006110/270318/0004480, 10006110/280318/0004509, 10006110/280318/0004510, поданные таможенным представителем ООО «ДАЭРС-ФИНАНС» от лица декларанта АО «ФортеИнвест» на товар «битум нефтяной», вывезенный в Кыргызскую Республику.

Выпуск товаров был осуществлен с уплатой вывозной таможенной пошлины в полном объеме.

03.09.2018 года на АЭТП таможенным представителем ООО «ДАЭРС-ФИНАНС» от лица декларанта АО «ФортеИнвест» на АЭТП были направлены электронные обращения о внесении изменений в вышеуказанные ДТ в части изменения сведений, заявленные в графах 36 «Преференция», 44 «Дополнительная информация, предоставляемые документы», 47 «Исчисление таможенных пошлин и сборов», В «Подробности подсчета, сведения о платежных документах», касающиеся возврата ранее уплаченных сумм вывозной таможенной пошлины.

Для подтверждения необходимости вносимых изменений декларантом было предоставлено в электронной форме письмо АО «ФортеИнвест» от 28.08.2018 № АСК-01/1957. Согласно данному письму корректировку нужно было произвести в части сведений об условном начислении таможенной пошлины и отсутствии обязанности ее уплаты.

Письмом АЭТП от 08.10.2018г. № 37-29/228 АО «ФортеИнвест» было отказано во внесении изменений в ПВД по следующим основаниям.

Во всех вышеуказанных ПВД был задекларирован товар «битум нефтяной», вывозимый из Российской Федерации в Кыргызскую Республику в 2017 году.

Между Правительством Российской Федерации и Правительством Кыргызской Республики 06 июня 2016 года заключено соглашение о сотрудничестве в сфере поставок нефти и нефтепродуктов, которое вступило в силу 17 января 2017 года.

Согласно статье 3 Соглашения компетентные органы Сторон до 31 декабря текущего календарного года согласовывают объемы и номенклатуру внутреннего потребления в Кыргызской Республике нефти и нефтепродуктов на следующий календарный год и утверждают по ним индикативные балансы на следующий календарный год, учитывающие рост экономики Кыргызской Республики (далее - индикативные балансы).

Согласно пункту 1 статьи 5 Соглашения вывозные таможенные пошлины не взимаются в отношении отваров, поставляемых из Российской Федерации в Киргизскую Республику для внутреннего потребления в объемах, предусмотренных индикативными балансами.

Пунктом 2 статьи 5 Соглашения определено, что в отношении товаров, вывозимых из Российской Федерации в Киргизскую Республику в календарном году сверх объемов, предусмотренных индикативными балансами, вывозные таможенные пошлины подлежат уплате в бюджет Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами и актами в сфере таможенного регулирования, составляющими право Евразийского экономического союза.

12 сентября 2017 года был подписан Протокол о внесении изменения в Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Киргизской Республики о сотрудничестве в сфере поставок нефти и нефтепродуктов от 6 июня 2016 года, в отношении нефти и нефтепродуктов, перемещаемых из Российской Федерации в Киргизскую Республику.

Положения Протокола подлежат применению с 13 октября 2017 года.

Письмом ФТС России от 01 декабря 2017 года №01-11/68016 до таможенных органов было доведено письмо Минэнерго России от 28 ноября 2017 года № КМ - 13351/06, которым определены номенклатура и объёмы нефтепродуктов, которые подлежат вывозу из Российской Федерации в Республику Киргизия в 2017 году в рамках индикативных балансов.

В отношении товара «битум нефтяной», код ТН ВЭД ЕАЭС 2713200000, индикативные балансы на поставку из Российской Федерации в Республику Киргизия на 2017 год установлены не были. Следовательно, вывозные таможенные пошлины подлежали взиманию в полном объёме, т.к. в соответствии с пунктом 1 статьи 5 Соглашения не взимание вывозных таможенных пошлин предусмотрено только в отношении объемов нефтепродуктов, предусмотренных индикативными балансами.

Отказывая заявителю в удовлетворении требований, суд исходил из нижеследующего.

Договором о Евразийском экономическом союзе (Астана 29 мая 2014 г.) учрежден Евразийский экономический союз, в рамках которого обеспечивается свобода движения товаров, услуг, проведение скоординированной, согласованной или единой политики в отраслях экономики, определенных Договором и международными договорами в рамках ЕАЭС.

В ЕАЭС осуществляется единое таможенное регулирование в соответствии с Таможенным кодексом Евразийского экономического союза и регулирующими таможенные правоотношения международными договорами, актами, составляющими право ЕАЭС (статья 32 Договора).

В соответствии с переходными положениями в отношении раздела VIII Договора (Таможенное регулирование) до вступления в силу Таможенного кодекса Евразийского экономического союза таможенное регулирование в ЕАЭС осуществляется в соответствии с Договором о Таможенном кодексе таможенного союза от 27 ноября 2009 г. и иными международными договорами государств-членов, регулирующими таможенные правоотношения, заключенными в рамках формирования договорно-правовой базы Таможенного союза и Единого экономического пространства и входящими в право ЕАЭС.

В соответствии со статьей 84 Договора государства-члены ЕАЭС осуществляют поэтапное формирование общих рынков нефти и нефтепродуктов с учетом положений Протокола о порядке организации, управления, функционирования и развития общих рынков нефти и нефтепродуктов (приложение № 23 к Договору) (Астана 29 мая 2014 г.), который действует до вступления в силу международного договора о формировании общих рынков нефти и нефтепродуктов Евразийского экономического союза.

Пунктом 12 Приложения № 23 к Договору установлено, что на период до вступления в силу международного договора о формировании общих рынков нефти и

нефтепродуктов ЕАЭС действуют двусторонние соглашения, заключенные между государствами-членами в области поставок нефти и нефтепродуктов, определения и порядка уплаты вывозных таможенных пошлин.

В соответствии с Договором о присоединении Кыргызской Республики к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (Москва 23 декабря 2014 г.) Кыргызская Республика присоединилась к Договору, а также к другим международным договорам, входящим в право Евразийского экономического союза.

Между Правительством Российской Федерации и Правительством Киргизской Республики 06 июня 2016 года заключено Соглашение о сотрудничестве в сфере поставок нефти и нефтепродуктов, которое вступило в силу 17 января 2017 г.

Согласно статье 3 Соглашения о сотрудничестве, компетентные органы Сторон в 2017 году согласовывают объемы и номенклатуру внутреннего потребления в Киргизской Республике нефти и нефтепродуктов на 2017 год и утверждают по ним индикативные балансы на 2017 год.

Пунктом 2 статьи 5 Соглашения о сотрудничестве определено, что в отношении товаров, вывозимых из Российской Федерации в Киргизскую Республику в календарном году сверх объемов, предусмотренных индикативными балансами, вывозные таможенные пошлины подлежат уплате в бюджет Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами и актами в сфере таможенного регулирования, составляющими право ЕАЭС.

Письмом ФТС России от 1 декабря 2017 года № 01-11/68016 до таможенных органов доведено письмо Минэнерго России от 28 ноября 2017 г. № КМ-13351/06, которым направлены согласованные объемы беспошлинных поставок нефтяного сырья и нефтепродуктов из Российской Федерации в Киргизскую Республику в 2017 году. Товар - «Битум нефтяной, коммерческое название - битум нефтяной дорожный вязкий марки БНД 60/90...», классификационный код ТН ВЭД ЕАЭС 2713 20 000 0, в согласованные объемы беспошлинных поставок на 2017 год не входит.

При вывозе товаров, экспортирующие организации при таможенном декларировании обязаны руководствоваться и использовать классификацию в соответствии с Таможенной номенклатурой внешнеэкономической деятельности.

В соответствии с пунктами 1-3 статьи 52 ТК ТС товары при их таможенном декларировании подлежат классификации строго в соответствии с ТН ВЭД.

В соответствии с пунктом 3 статьи 5 Соглашения о сотрудничестве товары группы 27 единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза в целях учета подлежат таможенному декларированию в Российской Федерации, как если бы они вывозились за пределы таможенной территории ЕАЭС.

Пунктом 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2011 № 529 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 1 июля 2011 г. № 880 «Об отмене согласованных видов контроля на государственной границе Российской Федерации с Республикой Белоруссия и Республикой Казахстан» установлено, что в случае вывоза из Российской Федерации в другие государства - члены Евразийского экономического союза товаров, классифицируемых кодами ТН ВЭД ЕАЭС 2709 00, 2710, 2711, 2712 (за исключением кодов 2712 90 110 0, 2712 90 190 0), 2713 11 000 0, 2713 12 000, 2713 20 000 0 - 2713 90 900 0, таможенное декларирование осуществляется в соответствии с правом Евразийского экономического союза и Федеральным законом «О таможенном регулировании в Российской Федерации» так, как если бы указанные товары вывозились из Российской Федерации за пределы таможенной территории Евразийского экономического союза, без взимания таможенных сборов за таможенные операции.

Правоотношения, возникшие до вступления в силу ТК ЕАЭС, в соответствии с Разделом IX ТК ЕАЭС регулируются нормами международных договоров и актов в сфере таможенного регулирования, которые действовали до вступления в силу ТК ЕАЭС.

В соответствии с вышеизложенным, товары 27 группы единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза, вывозимые из Российской Федерации за пределы таможенной территории Российской Федерации, подлежат таможенному декларированию в соответствии с главой 27 ТК ТС и положениями главы 24 Федерального закона от 27.12.2010 № 311 - ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

В соответствии со статьей 179 ТК ТС товары подлежат таможенному декларированию при помещении под таможенную процедуру, либо в иных случаях, установленных в соответствии с ТК ТС. Таможенное декларирование товаров производится декларантом либо таможенным представителем, действующим от имени и по поручению декларанта.

Согласно статьи 188 ТК ТС при таможенном декларировании товаров и совершении иных таможенных операций, необходимых для помещения товаров под таможенную процедуру, декларант обязан произвести таможенное декларирование товаров, представить в таможенный орган документы, на основании которых заполнена таможенная декларация, уплатить таможенные платежи, соблюдать требования и условия использования товаров в соответствующей таможенной процедуре.

В соответствии со статьей 183 ТК ТС подача таможенной декларации должна сопровождаться представлением таможенному органу документов, на основании которых заполнена таможенная декларация, в том числе в соответствии с подпунктом 10 пункта 1 - документы, подтверждающие право на льготы по уплате таможенных платежей, на применение полного или частичного освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов.

Освобождение (льгота по уплате таможенной пошлины) от уплаты вывозной таможенной пошлины в отношении нефти и нефтепродуктов, а также их количество и номенклатура на 2017 год устанавливаются компетентными органами Российской Федерации и Киргизской республики на основании Соглашения о сотрудничестве (ст. ст. 2, 3 и п. 1 ст. 5 Соглашения о сотрудничестве).

Договором о Евразийском экономическом союзе (г. Астана, 29.05.2014), а также согласованными на основании Соглашения о сотрудничестве впоследствии объемами беспошлинных поставок нефтяного сырья и нефтепродуктов из Российской Федерации в Киргизскую Республику на 2017 год в соответствии с утвержденными индикативными балансами, не предоставлено соответствующее освобождение (льгота по уплате таможенной пошлины) от уплаты таможенных платежей в отношении товара - «Битум нефтяной, коммерческое название - битум нефтяной дорожный вязкий марки БНД 60/90...», классификационный код ТН ВЭД ЕАЭС 2713 20 000 0.

С учетом положений пункта 12 Протокола о порядке организации, управления, функционирования и развития общих рынков нефти и нефтепродуктов (приложение № 23 к Договору), статьи 5 Соглашения о сотрудничестве, в соответствии с требованиями статей 188, 213, 214 ТК ТС у АО «ФортеИнвест» возникла обязанность по уплате вывозных таможенных пошлин в отношении товара - «Битум нефтяной, коммерческое название - битум нефтяной дорожный вязкий марки БНД 60/90...», задекларированного и вывезенного из Российской Федерации в Киргизскую Республику по соответствующим ДТ.

Ставки вывозных таможенных пошлин применяются на день фактического вывоза товаров с таможенной территории Таможенного союза. Днем фактического вывоза товаров считается дата проставления таможенным органом, расположенным в месте убытия товаров с таможенной территории Таможенного союза, технологических отметок на транспортных (перевозочных) либо иных документах, разрешающих убытие товаров.

Аналогичная позиция подтверждается судебной практикой (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда по делу №А40-187922/2018, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 14 ноября 2018 г. № Ф06-38905/18 по делу № А55-1292/2018, постановление Арбитражного суда Московского округа от 31.01.2018 №

Ф05-23684/18 по делу № А40-106707/2018, а также определение Верховного Суда Российской Федерации от 05.07.2017 по делу № А40-43744/2016).

В соответствии со ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации Арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Согласно ст.ст. 9, 65 АПК РФ стороны обязаны доказывать обстоятельства своих требований или возражений и несут риск последствий совершения или не совершения процессуальных действий.

При таких данных следует признать, что оспариваемое Заявителем решение таможенного органа полностью соответствует требованиям законодательства, и не нарушает его права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, что необходимо к доказыванию со стороны Заявителя в контексте ст. ст. 198, 200, 201 АПК РФ.

Таким образом, все приведенные заявителем доводы не свидетельствуют о незаконности оспариваемого акта.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы по госпошлине относятся на заявителя.

Руководствуясь ст. ст. 27-29, 64-68, 71, 75, 102, 110, 167-170, 176, 189, 197-201 АПК РФ суд,

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявленных требований АО «ФортеИнвест» отказать.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

Н.А.Нариманидзе

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 04.04.2019 15:20:53
Кому выдана Нариманидзе Наталья Алексеевна