



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

кассационной инстанции по проверке законности
и обоснованности судебных актов арбитражных судов,
вступивших в законную силу

30 июня 2016 года
г. Калуга

Дело № А62-5236/2015

Арбитражный суд Центрального округа в составе:

Председательствующего
Судей

Радюгиной Е.А.
Егорова Е.И.
Чаусовой Е.Н.

При участии в заседании:

от общества с ограниченной
ответственностью «НР Групп» (119034,
г. Москва, ул. Остоженка, д. 10/2/7,
стр. 1, ОГРН 1037704034312, ИНН
7704266779)

представитель допущен в качестве
слушателя в связи с опозданием

от Смоленской таможни (214032, г.
Смоленск, ул. Лавочкина, д. 105,
ОГРН 1026701425849, ИНН
6729005713)

Безбородько М.Ю. – представителя
(дов. от 12.10.2015 № 04-52/67,
пост.)

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу
Смоленской таможни на решение Арбитражного суда Смоленской области от
28.10.2015 (судья Печорина В.А.) и постановление Двадцатого арбитражного
апелляционного суда от 31.03.2016 (судьи Заикина Н.В., Еремичева Н.В.,
Стаханова В.Н.) по делу А62-5336/2015,

У С Т А Н О В И Л :

Общество с ограниченной ответственностью «НР Групп» (далее - ООО
«НР Групп», общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением к
Смоленской таможне (далее – таможня, таможенный орган) о признании

недействительным решения об отказе в выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459 от 11.06.2015, признании незаконными действий по нарушению срока выпуска товаров и обязанности восстановить нарушенное право путем принятия в установленный срок решения о выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459 в соответствии с заявленным таможенным режимом.

Решением Арбитражного суда Смоленской области от 28.10.2015 заявленные требования удовлетворены в части признания недействительным решения таможни от 11.06.2015 об отказе в выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459. Суд обязал таможню устранить допущенные нарушения прав и законных интересов общества путем принятия в установленный срок решения о выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459 в соответствии с заявленным таможенным режимом. В удовлетворении остальных требований обществу отказано.

Постановлением Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.03.2016 решение суда оставлено без изменения.

В кассационной жалобе таможенный орган просит решение и постановление судов отменить как принятые с нарушением норм материального права и отказать обществу в удовлетворении заявленных требований.

Изучив материалы дела, выслушав представителя таможни, обсудив доводы жалобы, суд кассационной инстанции находит принятые по делу судебные акты подлежащими частичной отмене по следующим основаниям.

Как установлено судами, 11.08.2014 общество в целях помещения под таможенную процедуру выпуска для внутреннего потребления на Заднепровский таможенный пост таможни подало ДТ № 10113083/110814/0012489 на партию из 65 товаров - "детская одежда и принадлежности к ней".

В ходе проведения таможенного досмотра (АТД 10113083/040914/000575) таможней установлен факт недекларирования по ДТ N 10113083/110814/0012489 по установленной форме товаров, подлежащих декларированию, в связи с чем 05.09.2014 таможенным органом в отношении общества вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении N 10113000-574/2014 по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ, к материалам дела в качестве предмета административного правонарушения (протокол изъятия от 05.09.2014) приобщены товары общим количеством 293 шт.:

1. Майки с длинным рукавом трикотажные для мальчиков 12-14 лет хлопковые размером 150/74/32 см-156/84/34 см, изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "HIPGASTEE" в количестве 8 шт., страна происхождения Бангладеш;

2. Майки с длинным рукавом трикотажные для мальчиков 3-5 лет хлопковые размером 94/56/26 см - 108/59/28 см, изготовитель "DU PAREIL

AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "HIPGASTEE" в количестве 12 шт., страна происхождения Бангладеш;

3. Майки с длинным рукавом трикотажные для мальчиков 6-10 лет хлопковые размером 114/60/28 см - 138/67/31 см, изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "HIPGASTEE" в количестве 20 шт., страна происхождения Бангладеш;

4. Брюки для девочек 12-14 лет фиолетового цвета размером 12А-150см/14А-156 см, изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "DICALMOLGIRL" в количестве 18 шт., страна происхождения Индия;

5. Брюки для девочек 3-5 лет фиолетового цвета размером 3А-94см/5А-108 см изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул DICALMOLGIRL" в количестве 27 шт., страна происхождения Индия;

6. Брюки для девочек 6-10 лет фиолетового цвета размером 6А-114см/10А-138 см изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "DICALMOLGIRL" в количестве 54 шт., страна происхождения Индия;

7. Брюки для девочек 3-5 лет красного цвета размером 3ans - 94 см/4 ans -102 см/5ans-108 изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "GIPSILEG" в количестве 84 шт., страна происхождения Индия;

8. Брюки для девочек 6-10 лет красного цвета размером 6а-114СМ/8А-126 см/10А-138 изготовитель "DU PAREIL AU MEME", товарный знак DU PAREIL AU MEME, артикул "GIPSILEG" в количестве 70 шт., страна происхождения Индия в количестве 40 шт., брюки для девочек 3-14 лет, различных размеров, артикул "DICALMOLGIRL" в количестве 99 шт., артикул "GIPSILEG" в количестве 154 шт., изготовитель "DU PAREIL AU MEME", страна происхождения Индия;

10.04.2015 постановлением Заднепровского районного суда г. Смоленска Смоленской таможне отказано в удовлетворении заявления о привлечении общества к административной ответственности по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ в связи с отсутствием в действиях общества состава административного правонарушения. Указанным постановлением таможне предписано вернуть обществу товар, изъятый в качестве предмета административного правонарушения.

Решением Смоленского областного суда от 26.05.2015 вышеуказанное постановление оставлено без изменения.

04.06.2015 в целях исполнения постановления Заднепровского районного суда на Заднепровский таможенный пост таможни обществом подана ДТ N 10113080/040615/0010459 на товары, изъятые в рамках дела об административном правонарушении № 10113000-574/2014 с заявлением таможенного режима "выпуск в свободное обращение".

11.06.2015 решением таможни обществу отказано в выпуске товара в связи с несоблюдением обществом запретов и ограничений, а именно:

отсутствие на товаре маркировки единым знаком обращения продукции на рынке государств - участников Таможенного союза (ЕАС), что, по мнению таможенного органа, является нарушением Технического регламента Таможенного союза «О безопасности продукции, предназначенной для детей и подростков», утвержденного Решением Комиссии Таможенного союза от 23.09.2011 № 797 (далее - ТР ТС 007/2011).

Полагая, что вышеуказанные действия совершены таможенным органом с нарушением положений статей 195, 196, 201 Таможенного кодекса Таможенного союза, нарушают права и законные интересы заявителя в сфере осуществления предпринимательской деятельности, общество обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Частично удовлетворяя заявленные требования, суды первой и апелляционной инстанций пришли к выводу, что при предъявлении товара к выпуску в свободное обращение, декларантом был представлен необходимый пакет документов, свидетельствующий о соблюдении требований Технического регламента, а именно сертификаты соответствия который подтверждает соответствие требованиям ТР ТС 007/2011 выпускаемой продукции. Кроме того судами указано, что проверка нанесения на продукцию единого знака обращения на рынке (ЕАС) при принятии решения о выпуске продукции не относится к компетенции таможенного органа.

Суд кассационной инстанции считает указанные выводы судов ошибочными в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 1 статьи 195 ТК ТС выпуск товаров осуществляется таможенными органами при соблюдении следующих условий:

1) таможенному органу представлены лицензии, сертификаты, разрешения и (или) иные документы, необходимые для выпуска товаров в соответствии с названным Кодексом и (или) иными международными договорами государств - членов Таможенного союза, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством государств - членов Таможенного союза указанные документы могут быть представлены после выпуска товаров;

2) лицами соблюдены необходимые требования и условия для помещения товаров под избранную таможенную процедуру в соответствии с Таможенным кодексом Таможенного союза;

3) в отношении товаров уплачены таможенные пошлины, налоги либо предоставлено обеспечение их уплаты в соответствии с Таможенным кодексом Таможенного союза.

Согласно подпункту 5 пункта 1 статьи 183 ТК ТС, подача таможенной декларации должна сопровождаться представлением таможенному органу документов, на основании которых заполнена таможенная декларация, в том числе документов, подтверждающих соблюдение запретов и ограничений.

При несоблюдении условий выпуска товаров таможенный орган не позднее истечения срока выпуска товаров отказывает в выпуске товаров в

письменной форме с указанием всех причин, послуживших основанием для такого отказа, и рекомендаций по их устранению (пункт 1 статьи 201 ТК ТС).

Таможенный орган отказывает в выпуске товаров, если при проведении таможенного контроля товаров таможенными органами были выявлены нарушения таможенного законодательства таможенного союза, за исключением случаев, если: выявленные нарушения, не являющиеся поводом к возбуждению административного или уголовного дела, устранены; выявленные нарушения устранены, а декларируемые товары не изъяты или на них не наложен арест в соответствии с законодательством государств - членов Таможенного союза (пункт 2 статьи 201 ТК ТС).

Из статьи 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее - Закон № 184-ФЗ) следует, что под техническим регламентом понимается документ, который принят международным договором Российской Федерации, подлежащим ратификации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или в соответствии с международным договором Российской Федерации, ратифицированным в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или федеральным законом, или указом Президента Российской Федерации, или постановлением Правительства Российской Федерации, или нормативным правовым актом органа исполнительной власти по техническому регулированию и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

Согласно статье 7 Закона № 184-ФЗ технический регламент должен содержать перечень и (или) описание объектов технического регулирования, требования к этим объектам и правила их идентификации в целях применения технического регламента. Технический регламент должен содержать правила и формы оценки соответствия (в том числе в техническом регламенте могут содержаться схемы подтверждения соответствия, порядок продления срока действия выданного сертификата соответствия), требования к терминологии, упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения. Содержащиеся в технических регламентах обязательные требования к упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения имеют прямое действие на всей территории Российской Федерации (часть 3).

Технические регламенты принимаются в целях защиты жизни или здоровья граждан, а также предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей, и устанавливают минимально необходимые требования безопасности (часть 1 статьи 6 и часть 1 статьи 7 Закона № 184-ФЗ).

В соответствии со статьей 27 Закона № 184-ФЗ продукция, соответствие которой требованиям технических регламентов подтверждено в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, маркируется знаком

обращения на рынке. Изображение знака обращения на рынке устанавливается Правительством Российской Федерации. Данный знак не является специальным защищенным знаком и наносится в информационных целях.

Маркировка знаком обращения на рынке осуществляется заявителем самостоятельно любым удобным для него способом. Особенности маркировки продукции знаком обращения на рынке устанавливаются техническими регламентами.

Продукция, соответствие которой требованиям технических регламентов не подтверждено в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, не может быть маркирована знаком обращения на рынке.

В соответствии со статьей 13 Соглашения о единых принципах и правилах технического регулирования в Республике Беларусь, Республике Казахстан и Российской Федерации, заключенного 18.11.2010 (действовало на момент ввоза товара; далее - Соглашение от 18.11.2010) и ратифицированного Федеральным законом от 27.06.2011 № 152-ФЗ, Комиссия Таможенного союза выполняет функции по принятию, внесению и отмене технических регламентов Таможенного союза.

Из пункта 2 статьи 2 Соглашения от 18.11.2010 следует, что технические регламенты Таможенного союза имеют прямое действие на таможенной территории Таможенного союза.

Аналогичное правило содержится в Положении о порядке ввоза на таможенную территорию Таможенного союза продукции (товаров), в отношении которой устанавливаются обязательные требования в рамках Таможенного союза, утвержденным Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 25.12.2012 № 294, которым установлено, что продукция, в отношении которой принят технический регламент (технические регламенты) Таможенного союза, выпускается в обращение на таможенной территории Таможенного союза при условии, что она прошла необходимые процедуры оценки подтверждения соответствия, установленные техническим регламентом (техническими регламентами) Таможенного союза.

Согласно пункту 3 указанного Положения к документам, удостоверяющим соответствие продукции (товаров) обязательным требованиям, отнесены:

а) документ об оценке (подтверждении) соответствия, предусмотренный техническими регламентами Таможенного союза;

б) сертификат соответствия или декларация о соответствии Таможенного союза, оформленные по единой форме, на продукцию (товары), включенную в Единый перечень;

в) сертификат соответствия, декларация о соответствии, предусмотренные законодательством государства-члена, на территории которого продукция (товары) помещается под таможенные процедуры;

г) иные документы, предусмотренные законодательством государства-члена, на территории которого продукция (товары) помещается под таможенные процедуры.

Технический регламент 007/2011 распространяется на выпускаемую в обращение на территории государств - членов Таможенного союза продукцию, предназначенной для детей и подростков, устанавливает обязательные требования безопасности к продукции, предназначенной для детей и подростков, по показателям химической, биологической, механической и термической безопасности в целях защиты жизни и здоровья детей и подростков, а также предупреждения действий, вводящих в заблуждение пользователей продукции (статья 1 ТР ТС 007/2011)

При этом в пункте 1 статьи 3 ТР ТС 007/2011 установлено, что продукция для детей и подростков выпускается в обращение на рынке государств - членов Таможенного союза при ее соответствии настоящему техническому регламенту, а также другим техническим регламентам Таможенного союза, действие которых на нее распространяется, при этом она должна пройти процедуру обязательного подтверждения соответствия и должна быть маркирована единым знаком обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза.

Статьей 9 ТР ТС 007/2011 установлены требования к маркировке указанной продукции, а именно: маркировка продукции должна быть достоверной, проверяемой, читаемой и доступной для осмотра и идентификации. Маркировку продукции наносят на изделие, этикетку, прикрепляемую к изделию или товарный ярлык, упаковку изделия, упаковку группы изделий или листок-вкладыш к продукции; должна содержать следующую информацию: наименование страны, где изготовлена продукция; наименование и местонахождение изготовителя (уполномоченного изготовителем лица), импортера, дистрибьютора; наименование и вид (назначение) изделия; дата изготовления; единый знак обращения на рынке; срок службы продукции (при необходимости); гарантийный срок службы (при необходимости); товарный знак (при наличии). Информация должна быть представлена на русском языке или государственном языке государства - члена Таможенного союза, на территории которого данное изделие производится и реализуется потребителю. Для импортной продукции допускается наименование страны, где изготовлена продукция, наименование изготовителя и его юридический адрес указывать с использованием латинского алфавита (пункты 1-3 ТР ТС 007/2011).

Согласно статье 13 ТР ТС 007/2011 продукция для детей и подростков, соответствующая требованиям безопасности настоящего технического регламента и прошедшая процедуру оценки (подтверждения) соответствия, должна иметь маркировку единым знаком обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза.

Маркировка единым знаком обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза осуществляется перед выпуском продукции в обращение на рынке.

Из приведенных в статье 2 ТР ТС 007/2011 терминов и определений следует, что "выпуск продукции в обращение" - размещение на рынке государств - членов Таможенного союза продукции, отправляемой со склада изготовителя, продавца либо лица, выполняющего функции иностранного изготовителя, или отгружаемой без складирования, или экспортируемой для реализации на территории государств - членов Таможенного союза.

Таким образом продукция должна быть обеспечена маркировкой перед выпуском в обращение на территорию Таможенного союза продукции (товаров).

В связи с чем вывод судов о том, что совокупность требований ТР ТС 007/2011 (за исключением наличия документов о соответствии), в том числе и в части маркировки должна быть обеспечена по смыслу утвержденных правил перед выпуском в обращение на рынке, то есть в момент предложения продукции покупателю (в целях дальнейшей перепродажи) либо непосредственно потребителю, но не на момент ее таможенного оформления, противоречит буквальному толкованию указанных норм права.

Вывод судов об отсутствии у таможенного органа компетенции по проверке нанесения на продукцию единого знака обращения на рынке (ЕАС) со ссылкой на постановление Правительства РФ от 11.09.2012 № 912 «Об уполномоченном органе Российской Федерации по обеспечению государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технического регламента Таможенного союза "О безопасности продукции, предназначенной для детей и подростков» является некорректным.

Таможенный орган, действуя в рамках своей компетенции, определенной таможенным законодательством, устанавливает соблюдение лицом, ввозящим товар на таможенную территорию Российской Федерации, условий для их выпуска в обращение, а не осуществляет контроль (надзор) за соблюдением требований технического регламента Таможенного союза «О безопасности продукции, предназначенной для детей и подростков».

Поскольку ТР ТС 007/2011 предусмотрена необходимость маркировки ввозимой продукции для ее последующего выпуска в обращение, то у таможенного органа в соответствии с требованиями статьи 195 ТК ТС есть право указать на отсутствие необходимых документов для выпуска товара и отказать в его выпуске на основании статьи 201 ТК ТС (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.05.2016 № 307-КГ16-4198).

Таким образом, при принятии судебных актов судами допущена ошибка в толковании норм материального права, что является основанием для их отмены в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Из материалов дела, в частности из сертификатов соответствия, следует, что единый знак обращения на рынке государств - членов Таможенного союза и маркировка нанесены на первичную упаковку, маркировочный ярлык.

Между тем указанные обстоятельства судами не исследовались, оценка соответствия маркировки требованиям ТР ТС 007/2011 не дана.

В связи с чем решение и постановление судов в части удовлетворения требований общества, как принятые с нарушением норм материального права и по неполно исследованным обстоятельствам дела, имеющим существенное значение для разрешения спора, подлежат отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение.

Руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 287, статьями 288, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Смоленской области от 28.10.2015 и постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.03.2016 по делу № А62-5236/2015 в части признания недействительным решения таможи от 11.06.2015 об отказе в выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459 и обязанности таможи устранить допущенные нарушения прав и законных интересов общества путем принятия в установленный срок решения о выпуске товаров по ДТ № 10113080/040615/0010459 в соответствии с заявленным таможенным режимом, а также в части взыскания с таможенного органа судебных расходов по уплате государственной пошлины в сумме 3 000 рублей отменить и дело в данной части направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Смоленской области.

В остальной части судебные акты оставить без изменения.

Постановление вступает в законную силу с момента его принятия и может быть обжаловано в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в порядке и сроки, установленные статьями 291.1., 291.2. Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий

Е.А. Радюгина

Судьи

Е.И. Егоров

Е.Н. Чаусова