



Р Е Ш Е Н И Е

г. Хабаровск

Дело № А73-14031/2009

«15» декабря 2009 года

Арбитражный суд Хабаровского края в составе судьи А.Г. Калашникова, при ведении протокола судебного заседания секретарем Н.В. Рудницкой,

рассмотрел в судебном заседании заявление Закрытого акционерного общества «Смена Трейдинг» о признании незаконным и отмене постановления Амурской таможни от 19.08.2009 № 10713000-113/2009

при участии в судебном заседании представителей:

от заявителя – Кизилев С.Ю. доверенность от 01.10.2009.

от административного органа – Оглоблин М.Г. доверенность № 3 от 15.01.2009, Власов Д.А. доверенность № 10 от 14.04.2009, Федорченко Е.В. доверенность № 15 от 02.12.2009.

В судебном заседании в порядке статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации объявлен перерыв с 24.11. по 01.12.2009, с 01.12. по 08.12.2009, с 08.12. по 15.12.2009.

Сущность дела: Закрытое акционерное общество «Смена Трейдинг» (далее – ЗАО «Смена Трейдинг», Общество, заявитель, ЗАО) обратилось в арбитражный суд требованиями признать незаконным и отменить постановление Амурской таможни от 19.08.2009 № 10713000-113/2009 о привлечении Общества к административной ответственности по части 1 статьи 16.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в виде штрафа в размере 54 615 рублей 82 копейки.

В судебном заседании представитель заявителя на требования настаивал, суду пояснил, что таможенным органом неверно квалифицировано правонарушение.

Представитель таможенного органа с доводами представителя Общества не согласился, считает, что факт вменяемого правонарушения и вина Общества

подтверждаются имеющимися в материалах дела доказательствами, в связи с чем заявителю в удовлетворении требований следует отказать.

В ходе судебного разбирательства установлено следующее.

03.07.2009 исполняя контракт № HLTJ-176-902 от 30.06.2009 ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана временная таможенная декларация № 10713010/030709/0000072 на декларирование лесоматериалов, планируемых к вывозу за пределы таможенной территории РФ в КНР, по реке Амур на внутреннем водном транспорте МТ-3051, в период с 03.07.2009 по 31.07.2009.

Согласно сведений, заявленных в ВРД № 10713010/030709/0000072 к декларированию заявлены девять товаров:

№ 1: лесоматериалы необработанные, неокоренные, не обработанные консервантом, ель (PICEA) 1-2 сорт, ГОСТ 22298-76, дл. 3.8 м., диаметр 14 см, объем 348.00 м³ без учета коры (389.760 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209901;

№ 2: лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ель (PICEA) 1-2 сорта, ГОСТ 22298-76, длиной 3,8 метра, диаметром 16-24 см., объем 1271,00 м³ без учета коры (1423. м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209101;

№ 3: лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ель (PICEA) 1-2 сорта, ГОСТ 22298-76, длиной 3,8 метра, диаметром 26 см. и выше, объем 1431,00 м³ без учета коры (482.72 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209102;

№ 4: лесоматериалы балансы для выработки целлюлозы и древесной массы, ель (PICEA), необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ТУ13-0273685-410-92, длиной 3,8 метра, диаметром 06-14 см., объем 39,00 м³ без учета коры (43.68 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209901;

№ 5: лесоматериалы балансы для выработки целлюлозы и древесной массы, ель (PICEA), необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ТУ13-0273685-410-92, длиной 3,8 метра, диаметром 16 см. и выше, объем 111,00 м³ без учета коры,(124.32 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209909;

№ 6: лесоматериал необработанный, неокоренный, не обработан консервантом лиственница (LERIX) 1-2 сорт, ГОСТ 22298-76, дл. 4.0 м., диаметр 14 см, объем 3.00 м³ без Учета коры (3.72 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209901;

№ 7: лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом лиственница (LERIX) 1-2 сорта, ГОСТ 22298-76, длиной 4,0 метра, диаметром 16 см и выше, объем 227,00 м³ без учета коры (281.48 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209109;

№ 8: лесоматериалы балансы для выработки целлюлозы и древесной массы, лиственница (LERIX), необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ТУ13-0273685-410-92, длиной 3,8 метра, диаметром 06-14 см., объем 7,00 м³ без учета коры (8.68 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209901;

№ 9: лесоматериалы балансы для выработки целлюлозы и древесной массы, лиственница (LERIX), необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, ТУ13-0273685-410-92, длиной 3,8 метра, диаметром 16 см. и выше, объем 63,00 м³ без учета коры (78.12 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209909.

Совместно с временной таможенной декларацией декларантом были предоставлены уведомление об отгрузке, а также поручение на погрузку экспортных товаров на внутреннее водное судно МТ-3051.

07.07.2009, государственным таможенным инспектором Николаевского таможенного поста Амурской таможни Исаевым Е.Н., на основании поручения на досмотр № 10713010/070709/000014, на территории ВЗТК п. Булава Ульчского района, Хабаровского края, проведен таможенный досмотр лесоматериалов, заявленных в ГТД № 10713010/030709/0000072 от 03.07.2009 года.

В результате проведенного таможенного досмотра (акт таможенного досмотра № 10713010/070709/000014) было установлено, что в партии лесоматериалов, находящейся в ВЗТК п. Булава, Ульчского района, Хабаровского края, помимо заявленных во временной таможенной декларации № 10713010/030709/0000072 лесоматериалов из ели и лиственницы, присутствуют лесоматериалы из пихты необработанные, неокоренные длиной 3,8 метров, диаметрами 8-14 см, 16-24 см.

08.07.2009 года, по данному факту нарушения таможенных правил, главным государственным таможенным инспектором Николаевского таможенного поста Амурской таможни Ниточкиным О.Ю. в отношении ЗАО «Смена Трейдинг» вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 10713000-113/2009 по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ.

10.07.2009, с целью устранения пороков при декларировании товаров, ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана грузовая таможенная декларация № 10713010/100709/0000089 на декларирование лесоматериалов из пихты, ранее не задекларированных по ВРД

№ 10713010/030709/0000072 от 03.07.2009, а именно:

-лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, пихта (ABIES) 1-2 сорт, ГОСТ 22298-76, длиной 3,8 метров, диаметром 16-24 см., объемом 16.081 м³ без учета коры (18.124 м³ с учетом коры), код ТН ВЭД РФ 4403209101;

-лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, пихта (ABIES) балансы для выработки целлюлозы и древесной массы, длиной 3,8 метров, диаметром 8-14 см., объемом 7,736 м³ без учета коры, (8,747 м³ с учетом коры), ТУ 13-0273685-410-92, код ТН ВЭД РФ 4403209901.

По результатам административного расследования 07.08.2009 в отношении ЗАО «Смена Трейдинг» таможенным органом был составлен протокол об административном правонарушении № 10713000-113/2009 по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 16.2 КоАП РФ.

В связи с тем обстоятельством, что санкция части 1 статьи 16.2 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа в кратном размере от стоимости товара, являющегося предметом административного правонарушения, в рамках административного производства назначена и проведена товароведческая экспертиза. Согласно заключения эксперта Регионального бюро экспертиз Дальневосточной торгово-промышленной палаты от 30.07.2009 года № 019-06-00389/3 общая рыночная стоимость лесоматериалов необработанных, неокоренных, из пихты, длиной 3,8 метра, диаметром 8-14 см, 16-24 см, общим объемом 23,817 м³ без учета коры (26,871 м³ с учетом коры), незадекларированных ЗАО «Смена Трейдинг» в ВРД № 10713010/030709/0000072 от 03.07.2009, по состоянию на 03.07.2009 составляет 54 615,82 рублей.

19.08.2009 заместителем начальника Амурской таможни по результатам рассмотрения материалов дела об административном правонарушении № 10713000-113/2009 вынесено постановление, которым ЗАО «Смена Трейдинг» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 16.2 КоАП РФ, назначено наказание в виде штрафа в размере 54 615 рублей 82 копейки.

Несогласие Общества с указанным постановлением, явилось основанием для обращения последнего в арбитражный суд.

Заслушав пояснения представителей сторон, исследовав и дав оценку имеющимся в материалах дела доказательствам, суд считает требования заявителя подлежащими удовлетворению.

В соответствии со статьей 1 Таможенного кодекса РФ в соответствии с

Конституцией Российской Федерации таможенное регулирование находится в ведении Российской Федерации и заключается в установлении порядка и правил, при соблюдении которых лица реализуют право на перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 14 Таможенного Кодекса Российской Федерации, все товары и транспортные средства, перемещаемые через таможенную границу, подлежат таможенному оформлению и таможенному контролю в порядке и на условиях, которые предусмотрены Таможенным кодексом.

В соответствии со статьей 123 Таможенного кодекса РФ товары подлежат декларированию таможенным органом при их перемещении через таможенную границу.

При декларировании товаров, на основании п.п.4 п. 3 ст. 124 ТК РФ, в таможенной декларации, декларантом указываются сведения о товарах, включающие в себя наименование, описание, классификационный код товаров по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности, наименование страны происхождения, наименование страны отправления (назначения), описание упаковок (количество, вид, маркировка и порядковые номера), количество в килограммах (вес брутто и вес нетто) или в других единицах измерения, таможенная стоимость товаров.

В соответствии со статьей 137 Таможенного кодекса РФ при вывозе российских товаров с таможенной территории Российской Федерации по желанию декларанта применяется упрощенный порядок декларирования. Упрощенный порядок декларирования российских товаров применяется, если это не препятствует осуществлению таможенного контроля и не освобождает декларанта от соблюдения требований и условий, установленных настоящим Кодексом и иными правовыми актами Российской Федерации, в части полноты и своевременности уплаты таможенных платежей, соблюдения запретов и ограничений, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, а также соблюдения таможенных режимов.

Статьей 138 Таможенного кодекса РФ, установлено периодическое временное декларирование российских товаров, согласно которой при вывозе с таможенной территории Российской Федерации российских товаров, в отношении которых не могут быть представлены точные сведения, необходимые для таможенного оформления, в соответствии с обычным ведением внешней торговли, допускается их периодическое временное декларирование путем подачи временной таможенной декларации.

Согласно статьи 16 Таможенного кодекса РФ, обязанность по

совершению таможенных операций для выпуска товаров, в случае, если перемещение товаров через таможенную границу осуществляется в соответствии с внешнеэкономической сделкой заключенной российским лицом, возлагается на российское лицо, которое заключило такую внешнеэкономическую сделку, а после начала таможенной процедуры декларирования товаров, в соответствии со статьей 126 Таможенного кодекса РФ - на декларанта.

Недекларирование по установленной форме (устной, письменной или электронной) товаров и (или) транспортных средств, подлежащих декларированию, за исключением случаев, предусмотренных статьей 16.4 настоящего Кодекса, является административным правонарушением и влечет наступление ответственности по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ в виде наложения административного штрафа на юридических лиц в размере от одной второй до двукратного размера стоимости товаров и (или) транспортных средств, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискацию предметов административного правонарушения.

Объектом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 16.2 КоАП РФ, является порядок таможенного оформления товаров и транспортных средств.

Объективная сторона правонарушения, выражается в противоправном бездействии, т.е. невыполнении возложенной на декларанта обязанности произвести декларирование товаров и транспортных средств в соответствии с порядком, предусмотренным Таможенным кодексом РФ. Субъектом административного правонарушения, является декларант либо таможенный брокер.

Как следует из материалов дела 03.07.2009 ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана временная таможенная декларация № 10713010/030709/0000072 на декларирование лесоматериалов, планируемых к вывозу за пределы таможенной территории РФ в КНР, по реке Амур на внутреннем водном транспорте МТ-3051, в период с 03.07.2009 по 31.07.2009. Согласно сведений, заявленных в ВРД № 10713010/030709/0000072 к декларированию заявлены девять товаров, а именно лесоматериалы из ели и лиственницы. В результате проведенного таможенного досмотра было установлено, что в партии лесоматериалов, помимо заявленных во временной таможенной декларации № 10713010/030709/0000072 лесоматериалов из ели и лиственницы, присутствуют лесоматериалы из пихты необработанные, неокоренные длиной 3,8 метров, диаметрами 8-14 см, 16-24 см., объемом 16,081 м³ без учета коры (18,124 м³ с учетом коры), объемом 7,736 м³ без учета коры, (8,747 м³ с учетом коры).

Таможенный орган считая, что обществом незадекларированы

лесоматериалы из пихты объемом 16.081 м³ без учета коры и объемом 7,736 м³ без учета коры, привлек заявителя к административной ответственности по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 16.2 Таможенного кодекса РФ недекларирование по установленной форме (устной, письменной или электронной) товаров и (или) транспортных средств, подлежащих декларированию, за исключением случаев, предусмотренных статьей 16.4 настоящего Кодекса влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от одной второй до двукратного размера стоимости товаров и (или) транспортных средств, явившихся предметами административного правонарушения.

Пунктом 30 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.10.2006 N 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что частью 1 статьи 16.2 КоАП РФ установлена ответственность за недекларирование товаров и (или) транспортных средств, когда лицом фактически не выполняются требования таможенного законодательства по декларированию и таможенному оформлению товара, то есть таможенному органу не заявляется весь товар либо его часть (не заявляется часть однородного товара либо при декларировании товарной партии, состоящей из нескольких товаров, в таможенной декларации сообщаются сведения только об одном товаре или к таможенному оформлению представляется товар, отличный от того, сведения о котором были заявлены в таможенной декларации).

Если же товар по количественным характеристикам задекларирован полностью, но декларантом либо таможенным брокером (представителем) в таможенной декларации заявлены не соответствующие действительности (недостовверные) сведения о качественных характеристиках товара, необходимых для таможенных целей, эти действия образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 2 статьи 16.2 КоАП РФ, при условии, что такие сведения послужили основанием для освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов или для занижения их размера.

Из материалов дела следует, что ЗАО «Смена Трейдинг» задекларировало товар по количественным характеристикам полностью. Расхождений по общему количеству задекларированного товара таможенным органом не выявлено. Не указание в декларации к вывозу пихты в объеме 23.817 куб.м., не повлекло занижения указанного общего объема вывозимого товара. Следовательно, факт не декларирования не имел места. В данном случае декларантом допущено заявление недостоверных сведений о наименовании товара, однако данное деяние не образует объективной стороны административного правонарушения предусмотренного частью 1 статьи 16.2

КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Из пункта 2 статьи 24.5 КоАП РФ следует, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события и состава административного правонарушения.

Не принимается довод представителя заявителя о том, что экспертом для определения рыночной стоимости материалов, взята средняя цена в г. Комсомольске-на-Амуре, тогда как необходимо было исходить из рыночной стоимости лесоматериалов в Ульчском районе, в связи с чем штрафные санкции установленные таможней не имеют законного основания. Заявителем не представлено доказательств, что цены на лесоматериал в г. Комсомольске-на-Амуре и Ульчском районе отличаются, таких доказательств материалы дела так же не содержат, данное утверждение носит предположительный характер. Кроме того эксперт обладает специальными познаниями в данной области, и выводы экспертизы не опровергнуты.

Судом в ходе судебного разбирательства установлены перечисленные выше обстоятельства, свидетельствующие о несоответствии закону оспариваемого постановления Амурской таможни от 19.08.2009 по делу об административном правонарушении № 10713000-113/2009, об отсутствии оснований для привлечения ЗАО «Смена Трейдинг» к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 16.2 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 207-211 АПК РФ, статьей 30.7 КоАП РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

Требования ЗАО «Смена Трейдинг» удовлетворить.

Признать незаконным и отменить постановление Амурской таможни от 19.08.2009 по делу об административном правонарушении № 10713000-113/2009 о привлечении к административной ответственности по части 1 статьи 16.2 КоАП РФ.

Решение вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда

апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в Шестой арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней с даты принятия решения, а так же в кассационном порядке в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа в течение двух месяцев с даты вступления решения в законную силу.

Апелляционная и кассационная жалобы подаются в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанции через арбитражный суд принявший решение – Арбитражный суд Хабаровского края.

Судья

А.Г. Калашников