

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-173771/18-72-1920

18 октября 2018 года

Резолютивная часть решения объявлена 16 октября 2018 года

Полный текст решения изготовлен 18 октября 2018 года

Арбитражный суд в составе судьи Немовой О.Ю.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем Боженовой Ю.А.,
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ООО «МегаРекс»
к ответчику – Центральной акцизной таможне
о признании незаконным решения от 30.05.2018 г. № РКТ-10009000-18/000151
при участии:
от заявителя: Одинцов А.А. доверенность от 24.11.2017г.
от ответчика: Обросимова О.Н. доверенность от 05.04.2018г.

УСТАНОВИЛ:

ООО «МегаРекс» (далее – заявитель, общество, Декларант) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением об оспаривании решения Центральной акцизной таможни (далее – заинтересованное лицо, таможенный орган, ЦАТ) от 30.05.2018 № РКТ-10009000-18/000151 по классификации товара, принятое должностными лицами Центральной акцизной таможни незаконными и обязанности должностных лиц таможни устранить допущенные нарушения.

Заявитель поддержал требования по основаниям, изложенным в заявлении со ссылкой на незаконность и необоснованность решения, которое не соответствуют требованиям таможенного законодательства Таможенного Союза и нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Таможенный орган представил письменный отзыв, относительно удовлетворения заявленных требований возражал.

Предусмотренный ч. 4 ст. 198 АПК РФ срок на обращение в суд, заявителем соблюден.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства, арбитражный суд установил, что требования заявителя подлежат удовлетворению в связи со следующим.

Как следует из материалов дела, 30.05.2018 должностными лицами Центральной акцизной таможни принято решение по классификации товара № РКТ-10009000-18/000151, в соответствии с которым ввозимый ООО «МегаРекс» (далее - Общество, Заявитель) товар, сведения о котором заявлены в декларации на товары (далее - ДТ) № 10009193/230518/0003971 отнесен к подсубпозиции 8427 20 190 9 товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза, утвержденной

решением Совета Евразийской экономической комиссии от 16.07.2012 № 54 «Об утверждении единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза и Единого таможенного тарифа Евразийского экономического союза» (далее - ТН ВЭД ЕАЭС) «Автопогрузчики с вилочным захватом; прочие тележки, оснащенные подъемным или погрузочно-разгрузочным оборудованием: - погрузчики и тележки, оснащенные подъемным или погрузочно-разгрузочным оборудованием, самоходные прочие: — с высотой подъема 1 м или более: — прочие: — прочие».

Обществом товар классифицирован в подсубпозиции 8429 52 900 0 ТН ВЭД ЕАЭС - «Бульдозеры с неповоротным и поворотным отвалом, грейдеры, планировщики, скрепы, механические лопаты, экскаваторы, одноковшовые погрузчики, трамбовочные машины и дорожные катки, самоходные: - лопаты механические, экскаваторы и одноковшовые погрузчики: — машины полноповоротные: - прочие».

В соответствии с Перечнем видов и категорий самоходных машин и прицепов к ним, в отношении которых уплачивается утилизационный сбор, а также размеров утилизационного сбора, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2016 № 81, принятое таможенным органом решение по классификации товара относит ввозимый Обществом товар к товару с коэффициентом расчета утилизационного сбора -14.5 (раздел VI Перечня) и влечет его доначисление за только одну машину в размере 975 000 рублей, чем существенно нарушает права участника внешнеэкономической деятельности.

Не согласившись с данным решением таможенного органа от 30.05.2018 № РКТ-10009000-18/000151 по классификации товара незаконным, заявитель обратился в суд с указанными требованиями.

Согласно ч.1 ст.52 Таможенного кодекса Таможенного союза (далее - ТК ТС) товары при их таможенном декларировании подлежат классификации по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности.

В соответствии с пунктом 20 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 12.05.2016 № 18 «О некоторых вопросах применения судами таможенного законодательства» обоснованность классификационного решения проверяется судом исходя из оценки представленных таможенным органом и декларантом доказательств, подтверждающих сведения о признаках (свойствах, характеристиках) декларируемого товара, имеющих значение для его правильной классификации согласно ТН ВЭД ЕАЭС, а также принятыми в соответствии с ними на основании пунктов 6, 7 статьи 52 ТК ТС решениями (разъяснениями) Комиссии и (или) федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области таможенного дела, по классификации отдельных видов товаров, если такие решения и разъяснения относятся к спорному товару.

Решением Совета Евразийской Экономической Комиссии от 16.07.2012 № 54 (с последующими изменениями) утверждены «Единая ТН ВЭД ЕАЭС» и «Единый таможенный тариф ЕАЭС», которым установлены Основные правила интерпретации (далее - ОПИ) ТН ВЭД.

Выбор конкретного кода ТН ВЭД основан на оценке признаков декларируемого товара, подлежащих описанию, а процесс описания связан с полнотой и достоверностью сведений о товаре (определенного набора сведений, соответствующих либо не соответствующих действительности). Правовое значение при классификации товаров имеет их разграничение (критерии разграничения) по товарным позициям ТН ВЭД в соответствии с ОПИ ТН ВЭД.

Классификационными критериями являются характеристики товаров, указанные в текстах товарных позиций, соответствующих примечаниям к разделам и группам, а также субпозициям.

Основаниями для отнесения товара к определенной товарной позиции являются его состав, область применения, свойства и технологическая функция каждого компонента.

Согласно Пояснениями к ТН ВЭД ЕАЭС, данным в Рекомендациях Коллегией Евразийской экономической комиссии от 07.11.2017 № 21 (далее - Пояснения), в товарную позицию 8429 включаются землеройные машины и машины для уплотнения грунта, которые

подробно перечислены в названии и которые имеют один общий признак — все они являются самоходными.

Перемещаемый Обществом товар, представляет собой самоходную машину на колесном ходу, имеющую верхнюю часть, способную поворачиваться на 360 градусов, со сменным навесным и рабочим оборудованием (стрела/рукоять), предназначенную, в соответствии с п. 2.3 руководства по эксплуатации экскаватора-перегрузателя типа 350МН (далее - Руководство по эксплуатации), главным образом для выполнения операций по выемке и перемещению различных материалов (грунт, щебень, песок отходы, строительный мусор и пр.) в статическом положении.

Как указывает заявитель, товар по указанной ДТ ввозился без навесного оборудования, то есть в виде, указанном в разделе 3 Руководства по эксплуатации.

В соответствии с п. 2.3, 5.2, 7.2.11 Руководства по эксплуатации рабочим органом (инструментом) является универсальный ковш, карьерный ковш, экскаваторный ковш, двух- и многолопастные грейферы, магнит, грузовой крюк, сортировочный грейфер, гидравлические ножницы, взаимозаменяемость рабочих инструментов предусмотрена технической документацией.

Экскаватор-перегрузатель ATLAS 350МН выполняет свои функции исключительно в статическом (зафиксированном) положении, что подтверждается в п. 3.9.2 Руководства по эксплуатации.

При этом, с учетом указанных выше типов устанавливаемых рабочих инструментов, машина выполняет различные функции, к которым, например, можно отнести рытье грунта при помощи различного ковшового и грейферного оборудования для земляных работ, перегрузку строительного (бытового) мусора и сыпучих материалов.

При установке рукояти модели D84.13 IS ULM, как это отражено в ответе производителя товара, акте камеральной таможенной проверки № 10009000/210/280518/A000004 (страница 10) в качестве навесного оборудования могут быть установлены экскаваторные ковши различного наименования, комбинация стрелы С84.71 и рукояти D84.171 позволяет установить грейферный захват для земляных работ (п. 4 заключения № 12402004/0027158, п. 2 заключения № 12402004/003848, п. 2 № 12402004/0038481).

Решение по классификации товара принято без учета указанных технических характеристик машины ATLAS 350МН, что привело к необоснованному отнесению ввозимого Обществом товара к товарной подсубпозиции 8427 20 190 9 ТН ВЭД ЕАЭС.

В соответствии с п. 6 Положения при классификации товара ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС применяются единообразно и последовательно.

Правилom (1) ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС установлено, что для юридических целей классификация товаров по ТН ВЭД ЕАЭС осуществляется исходя из текстов товарных позиций и соответствующих примечаний к разделам или группам и путем последовательного применения Правил (2) - (6) ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС.

В соответствии с Примечанием 3 к разделу XVI ТН ВЭД ЕАЭС 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.

Таким образом, с учетом указанного Примечания и Правила (1) ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС для отнесения многофункциональной машины ATLAS 350МН к товарной позиции 8427 ТН ВЭД ЕАЭС необходимо подтвердить и доказать, что единственной, либо основной функцией указанной машины является перемещение грузов, для выполнения иных функций машина конструктивно не предназначена.

Пунктами 2.3, 5.2, 7.2.11 Руководства по эксплуатации к возможному перечню навесного оборудования машины ATLAS 350МН отнесены взаимозаменяемые инструменты в виде различного ковшового оборудования, грейферных захватов, крюков, магнитов и пр.

При установке на машину ATLAS 350 МН оборудования для перегрузки материалов (крюк, магнит, многочелюстной грейфер) данная машина будет выполнять одну и ту же функцию, необходимую для отнесения товара к товарной позиции 8427 ТН ВЭД ЕАЭС, но с помощью различного оборудования, при установке грейферного захвата для земляных работ машина будет осуществлять исключительно землеройную функцию специализированным грейфером, при установке рукояти модели D84.13 IS ULM машина будет выполнять землеройную функцию экскаваторным ковшом.

Таможней подтверждено, что ввозимый товар конструктивно предназначен для осуществления землеройных функций, неоднократно производился выпуск товара, ввозимого с навесным оборудованием в виде экскаваторного ковша (например, ДТ № 10009193/080817/0005467) с кодом 8429 52 900 0 ТН ВЭД ЕАЭС, возможность смены стрелы и рукояти на машине ATLAS 350МН подтверждена п. 6, 8 заключения эксперта № 12402004/0038481 от 27.11.2017, официальным ответом производителя товара.

Ранее в отношении идентичного товара должностными лицами таможни проведены экспертизы № 12402004/0027158 от 06.10.2017, № 12402004/0038483 от 27.11.2017, № 12402004/0038481 от 27.11.2017, которыми подтверждено (п. 4 заключения № 12402004/0027158, п. 2 заключения № 12402004/003848, п. 2 № 12402004/0038481), что основной функцией машины ATLAS 350МН оборудованной стрелой и рукоятью модели D84.171, С84.71 является, в том числе, и разработка ям, котлованов, колодцев, траншей при установке в качестве навесного оборудования грейфера для земляных работ.

Поскольку п. Е Пояснений к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС в качестве классификационного критерия выделена функция рытья грунта, а не экскавация и разработка, и ввиду отсутствия в нормативно-правовых актах легального определения разработки грунта, экскавации грунта и рытья грунта, и неопределением таможенным экспертом используемой терминологии, Обществом в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Санкт-Петербургский горный университет» проведена экспертиза, по результатам которой профессорами, докторами технических наук, аккредитованными экспертами РАН указано, что разработкой грунта является его рытье, экскаватор, оборудованный грейферным захватом, также осуществляет рытье грунта, при этом наличие гидроцилиндра, как необходимого элемента для осуществления функции рытья грунта, таким экскаваторам не требуется.

Совокупностью изложенных доводов и документов, результатами таможенных экспертиз подтверждено, что машиной ATLAS 350 МН возможно осуществлять рытье грунта при помощи грейферного захвата для земляных работ, при смене рукояти - экскаваторным ковшовым оборудованием различных назначений (карьерный, траншейный, трапециевидный и пр.), а также осуществлять работы по перегрузке материалов специально установленным оборудованием (крюк, многочелюстной грейфер и пр.).

В соответствии с Пояснениями к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС, положения Пояснений к товарной позиции 8430 ТН ВЭД ЕАЭС, относящиеся к самоходным и многофункциональным машинам, применимы, *mutatis mutandis*, к самоходным машинам товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС.

Пояснением к товарной позиции 8430 «Многофункциональные машины», разъяснено, что машины в дополнение к функциям, описанным в товарной позиции 8429 или 8430 (землеройные, выравнивание, бурение и т.д.), которые могут также выполнять функции, описанные в товарной позиции 8425, 8426, 8427 или 8428 (подъем, погрузка и т.д.) классифицируются в соответствии с Примечанием 3 к разделу XVI ТН ВЭД ЕАЭС или Правил (в) ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС.

Примерами этих машин, в соответствии с Пояснением к ТН ВЭД ЕАЭС, могут служить механические лопаты, драглайны и т.д. которые путем взаимозамены стрел или концевых приспособлений могут не использоваться в качестве кранов, комбинированных угольных врубовых и погрузочных машин, комбинированных траншекопателей-трубоукладчиков и т.п.

Товар по указанным ДТ ввозился без навесного оборудования, о чем Обществом заявлено в графе 31 ДТ «Грузовые места и описание товара» и дополнительных листах, выделить его основную функцию с целью применения примечания 3 к разделу XVI ТН ВЭД ЕАЭС не возможно, поскольку, как указано выше, в зависимости от установленного навесного оборудования функции будут различными.

С учетом изложенных доводов и требований законодательства, при классификации товаров, по которым приняты оспариваемые решения должностными лицами таможни должно было быть применено Правило 3 (в) ОПИ ТН ВЭД ЕАЭС, машина ATLAS 350МН ввиду ее многофункциональности и возможности выполнять равнозначные функции, характерные для машин, описанных в товарных позициях 8427 и 8429 ТН ВЭД ЕАЭС, должна классифицироваться в товарной позиции, последней в порядке возрастания кодов среди товарных позиций, в равной степени приемлемых для рассмотрения при классификации данных товаров, что соответствует коду ТН ВЭД ЕАЭС, заявленному Обществом при декларировании товара.

Выделение должностными лицами ЦАТ в качестве необходимого и достаточного классификационного критерия для отнесения машины ATLAS 350МН к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС гидроцилиндра, приводящего в действие экскаваторный ковш, противоречит п. Е Пояснений к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС.

В соответствии с п. Е Пояснений ТН ВЭД ЕАЭС к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС отнесены механические лопаты (со стрелой или канатные), которые роют грунт выше или ниже уровня стояния машины с помощью экскаваторного ковша, грейферного захвата и т.д. либо установленного прямо на конце стрелы (одноковшовые экскаваторы, обратные лопаты и т.п.), либо подвешенного к концу стрелы на канате (драглайны) или посредством гидроцилиндра с целью увеличения рабочей зоны.

Анализ п. е Пояснения к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС позволяет выделить следующие критерии необходимые и достаточные для отнесения самоходной машины к данной товарной позиции, а именно:

- Рытье грунта;
- Возможность рытья грунта выше или ниже уровня стояния машины;
- Возможность рытья грунта экскаваторным ковшом, грейферным захватом и т.д. То есть перечень специализированного оборудования, которым возможно осуществлять функцию рытья грунта для отнесения к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС законодателем не ограничен;
- Копающее оборудование должно быть установлено прямо на конце стрелы, при этом согласно указанному выше пункту данный товар будет в общем именоваться как механическая лопата, примерами которой могут служить одноковшовые экскаваторы, обратные лопаты и т.п. (что также указывает на открытый перечень таких самоходных машин), либо подвешенного к концу стрелы на канате (драглайны) или посредством гидроцилиндра с целью увеличения рабочей зоны.

Таким образом, в соответствии с данными пояснениями к необходимым и достаточным классификационным критериями механической лопаты (экскаватора) отнесено рытье грунта выше или ниже стояния машины с помощью грейферного захвата (ковша и пр.) установленного на конце стрелы, что полностью соответствует техническому описанию и функциональности машины типа ATLAS 350 МН.

Соответствие машины ATLAS типа 350МН критериям, указанным в п. Е Пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС подтверждается п. 4 заключения эксперта № 12402004/0027158, п. 2 заключения эксперта № 12402004/0038483, п. 2 заключения эксперта № 12402004/0038481 в соответствии с которыми основная функция заявленного в ДТ товара является разработка ям, котлованов, колодцев грейферным захватом для земляных работ, заключением специалиста №371 от 25.12.2017 о проведении автотовароведческого исследования, которым с применением средств фотофиксации отражено рытье грунта грейферным захватом в его присутствии, прилагаемыми к заявлению видеоматериалами, ответом производителя товара об использовании рабочего и навесного оборудования.

Доводы таможенного органа о том, что ввозимая Обществом машина ATLAS типа 350МН не может осуществлять экскавацию грунта, и не относится к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС ввиду отсутствия гидроцилиндра на конце рабочего оборудования, которым приводится в действие экскаваторный ковш, являются необоснованными и отклоняются судом, поскольку способ рытья, а также оборудование, которым такое рытье осуществляется, не ограничивается исключительно экскаваторным ковшом, рытье также может осуществляться грейферным захватом и иным оборудованием, перечень которого законодателем не ограничен.

Соответствие машины ATLAS типа 350МН критериям, указанным в п. Е Пояснений к ТН ВЭД ЕАЭС подтверждается п. 4 заключения эксперта № 12402004/0027158, п. 2 заключения эксперта № 12402004/0038483, п. 2 заключения эксперта № 12402004/0038481 в соответствии с которыми основная функция заявленного в ДТ товара является разработка ям, котлованов, колодцев грейферным захватом для земляных работ.

Указанные выше таможенные экспертизы проведены в отношении идентичной машины, ввозимой по ДТ № 10009193/110717/0004572 (одна и та же модель машины, идентичная комплектация), в связи с чем, относимы и допустимы при рассмотрении настоящего дела.

Возможность рытья грунта выше или ниже уровня стояния машины, грейферным захватом, установленным прямо на конце стрелы помимо указанных выше доводов подтверждена, например, заключением таможенного эксперта № 12402004/0038483 (стр. 6), которым в качестве технической характеристики машины указана глубина копания, составляющая 7 850 - 10 990 мм, заключением специалиста № 371 от 25.12.2017 (пункт 13 заключения), в присутствии которого осуществлено рытье грунта машиной ATLAS 350МН, оборудованной грейферным захватом для земляных дабоц заключением экспертов Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Санкт-Петербургский горный университет», являющихся высококвалифицированными специалистами, обладающими познаниями в рассматриваемой области знаний, видеоматериалами, приложенными к исковому заявлению.

Вопреки доводам таможенного органа, ни одним экспертом и ни одним из технических документов не оспаривается возможность установки на машину ATLAS типа 350МН грейфера для земляных работ, а также не установлено каких-либо ограничений связанных с конструкцией стрелы (поименована у таможни как плечо) и машины, препятствующих осуществлять землеройную функцию.

Доводы таможенного органа относительно функционального назначения грейферного навесного оборудования и выводы относительно невозможности данным оборудованием осуществлять функцию рытья грунта документально не подтверждены, и находятся в противоречии с заключениями таможенных экспертиз и ставят под сомнение обоснованность п. Е Пояснений к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС, поскольку данный пункт содержит однозначное утверждение о возможности рытья грунта в том числе грейферным захватом.

Доводы ответчика относительно функционального назначения грейферного навесного оборудования и выводы относительно невозможности данным оборудованием осуществлять функцию рытья грунта ничем не подтверждены, а также противоречит заключениями таможенных экспертиз и ставят под сомнение обоснованность п. Е Пояснений к товарной позиции 8429 ТН ВЭД ЕАЭС, поскольку данный пункт содержит однозначное утверждение о возможности рытья грунта, в том числе грейферным захватом.

При таких обстоятельствах суд считает, что таможенным органом не доказано наличие законных оснований для принятия оспариваемого решения.

Кроме того, как следует из пункта 2 статьи 25 Договора о Евразийском экономическом союзе (подписан в г. Астане 29 мая 2014 года), международной основой ТН ВЭД выступает Гармонизированная система описания и кодирования товаров Всемирной таможенной организации (далее - Гармонизированная система), функционирующая на основании Международной конвенции по Гармонизированной системе описания и кодирования товаров

(совершена в Брюсселе 14 июня 1983 года).

С учетом этого участники внешнеэкономической деятельности вправе ожидать, что осуществляемая в соответствии с Гармонизированной системой классификация товаров, имеющая значение, в том числе, для определения размера таможенных платежей, будет носить объективный, предсказуемый и прозрачный характер, унифицированный в большинстве государств мира, и не будет зависеть от усмотрения таможенных органов, что являлось бы недопустимым в публичных правоотношениях.

В указанных целях при рассмотрении споров о классификации ввозимых товаров для таможенных целей согласно ОПИ 1 должны приниматься во внимание их объективные свойства и характеристики, имеющие значение для правильной классификации согласно описанию соответствующей товарной позиции, а также могут учитываться рекомендации по классификации, данные Всемирной таможенной организацией, и международная практика классификации таких товаров.

В экспортных таможенных декларациях на рассматриваемый товар при их вывозе присвоен код 8429 комбинированной номенклатуры Европейского союза, что не оспаривалось таможенным органом, международной основой которой, так же как и ТН ВЭД, выступает Гармонизированная система.

Само по себе различие в классификации одного и того же товара в стране экспорта и в стране импорта указывает на возможность произвольной классификации и нарушения принципа равенства участников внешнеэкономической деятельности.

В связи с чем, и в соответствии с ч. 2 ст. 201 АПК РФ требования заявителя подлежат удовлетворению.

Расходы по госпошлине возлагаются на заинтересованное лицо согласно ст. 110 АПК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 29, 64-68, 71, 75, 167-170, 180, 197-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Признать незаконным решение Центральной акцизной таможни по классификации товара по ТН ВЭД ЕАЭС от 30.05.2018 г. № РКТ-10009000-18/000151.

Проверено на соответствие действующему законодательству.

Взыскать с Центральной акцизной таможни в пользу ООО «МегаРекс» расходы по уплате государственной пошлины в размере 3 000 (три тысячи) руб. 00 коп.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия (изготовления в полном объеме) в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

О.Ю. Немова