



**Р Е Ш Е Н И Е**

г. Хабаровск

Дело № А73-14033/2009

«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 по делу № 10713000-105/2009 от 19.08.2009

при участии в судебном заседании представителей:

от заявителя – Кизилев С.Ю. по доверенности от 01.10.2009.

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

В судебном заседании в порядке статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации объявлен перерыв с 24.11.2009 по 01.12.2009, с 01.12.2009 по 08.12.2009, с 08.12.2009 по 15.12.2009.

**Сущность дела:** Закрытое акционерное общество «Смена Трейдинг» (далее – ЗАО «Смена Трейдинг», Общество, заявитель) обратилось в арбитражный суд требованиями признать незаконным и отменить постановление Амурской таможни от 19.08.2009 № 10713000-105/2009 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 38 305 рублей 74 копейки.

В судебном заседании представитель заявителя на требования настаивал, суду пояснил, что таможенным органом неправильно 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.

Рассмотрев материалы дела, суд

### **УСТАНОВИЛ:**

25.06.2009 исполняя контракт № HLTJ-213-02 от 14.04.2009 ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана грузовая таможенная декларация № 10713010/250609/0000050 на декларирование лесоматериалов, планируемых к вывозу за пределы таможенной территории РФ в КНР, по реке Амур на внутреннем водном транспорте МТ-3045.

Согласно сведениям, заявленных в ГТД № 10713010/250609/0000050 к декларированию заявлены шесть товаров:

№ 1 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), 1-2 сорт, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 99 01) диаметром 14 см, ГОСТ 22298-76, объемом 209,44 м<sup>3</sup> без учета коры (232,848 м<sup>3</sup> с учетом коры);

№ 2 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), 1-2 сорт, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 91 01) диаметрами 16-20 см, ГОСТ 22298-76, объем - 856,069 м<sup>3</sup>, без учета коры (951,189 м<sup>3</sup> с учетом коры);

№ 3 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), 3 сорт, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 99 01) диаметром 14 см, ГОСТ 22298-76, объем - 99,008 м<sup>3</sup>, без учета коры (110,074 м<sup>3</sup> с учетом коры);

№ 4 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), 3 сорт, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 91 01) диаметром 16-20 см, ГОСТ 22298-76, объем - 786,109 м<sup>3</sup>, без учета коры (110,074 м<sup>3</sup> с учетом коры);

№ 5 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), балансы, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 99 01) диаметром 08-14 см, ГОСТ 22298-76, объем - 301,054 м<sup>3</sup>, без учета коры (333,46 м<sup>3</sup> с учетом коры);

№ 6 лесоматериалы, необработанные, неокоренные, в бревнах, из ели (PICEA), балансы, длина 3,8 метра, (код ТН ВЭД РФ 440320 99 09) диаметром 16-50 см, ГОСТ 22298-76, объем - 383,073 м<sup>3</sup>, без учета коры (420,698 м<sup>3</sup> с учетом коры).

Совместно с таможенной декларацией декларантом были предоставлены

коносаменты на речные перевозки внешнеторговых грузов между РФ и КНР и отгрузочные спецификации на вывозимые с таможенной территории РФ товары.

25 июня 2009 года, государственным таможенным инспектором Николаевского таможенного поста Амурской таможни Исаевым Е.Н., на основании поручения на досмотр № 10713010/250609/000006, на территории ВЗТК п. Нижняя Гавань проведен таможенный досмотр лесоматериалов, погруженных на водное транспортное судно МТ-3045, и заявленных в ГТД № 10713010/250609/0000050 от 25.06.2009 года.

В результате проведенного таможенного досмотра (акт таможенного досмотра № 10713010/250609/000006) было установлено, что помимо заявленных в грузовой таможенной декларации № 10713010/250609/0000050 лесоматериалов из ели, на транспортном судне МТ 3045 присутствуют лесоматериалы из пихты, а именно:

- лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, из пихты (ABIES) 1-2 сорта, длина 3,8 метра, диаметром 18-24 см., объемом 10,761 м<sup>3</sup> без **учета** коры (12,059 м<sup>3</sup> с учетом коры);

- лесоматериалы необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, из **ПИХТЫ** (ABIES) 1-2 сорта, длина 3,8 метра, диаметром 26 см., объемом 4,32 м<sup>3</sup> без учета коры (4,752 м<sup>3</sup> с учетом коры).

29 июня 2009 года, по данному факту нарушения таможенных правил, старшим государственным таможенным инспектором Николаевского таможенного поста Амурской таможни Злыгостевым К.В. в отношении ЗАО «Смена Трейдинг» вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 10713000-105/2009 по ч. 1 ст.16.2 КоАП РФ и передано в отделение административных расследований Амурской таможни для проведения административного расследования.

29 июня 2009 года, с целью устранения вредных последствий административного правонарушения, ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана грузовая таможенная декларация № 10713010/290609/0000054 на декларирование лесоматериалов из пихты 1-2 сорта, длиной 3,8 метра, общим объемом 15,081 м<sup>3</sup> без учета коры, (16,811 м<sup>3</sup> с учетом коры), ранее не задекларированных в ГТД № 10713010/250609/0000050 от 25.06.2009 года.

По результатам административного расследования 19.08.2009 в отношении ЗАО «Смена Трейдинг» таможенным органом был составлен протокол об административном правонарушении № 10713000-105/2009 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 заключению эксперта Регионального бюро экспертиз Дальневосточной торгово-промышленной палаты от 30.07.2009 года № 019-06-00389/1 общая рыночная стоимость лесоматериалов из пихты 1-2 сорта, длиной 3,8 метра, диаметром 18-24, 26 см, общим объемом 15,081 м<sup>3</sup> без учета коры (16,811 м<sup>3</sup> с учетом коры), незадекларированных ЗАО «Смена Трейдинг» в ГТД № 10713010/250609/0000050 от 25.06.2009, по состоянию на 25 июня 2009 года составляет 38 305,74 рублей.

19.08.2009 заместителем начальника Амурской таможни по результатам рассмотрения материалов дела об административном правонарушении № 10713000-105/2009 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 38 305 рублей 74 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.

Согласно статье 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 РФ, 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, перемещаемые через таможенную границу, подлежат декларированию. Декларирование товаров производится путем заявления таможенному органу в таможенной декларации или иным способом, предусмотренным настоящим Кодексом, в письменной, устной, электронной или конклюдентной форме сведений о товарах, об их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

При декларировании товаров и совершении иных таможенных операций декларант по правилам пункта 2 статьи 127 Таможенного кодекса РФ обязан подать таможенную декларацию и представить в таможенный орган необходимые документы и сведения, а также по требованию таможенного органа предъявить декларируемые товары и уплатить таможенные платежи или обеспечить их уплату.

При декларировании товаров, на основании подпункта 4 пункта 3 статьи 124 Таможенного кодекса 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.

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, то есть 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.

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.

Согласно материалам дела, лесоматериалы, подлежащие декларированию, экспортировались ЗАО «Смена Трейдинг» в Китай в рамках внешнеторгового контракта № HLTJ-213-02 от 14.04.2009. Тем самым ЗАО «Смена Трейдинг» является декларантом и именно на него возложена обязанность по декларированию товаров.

Как следует из материалов дела 25.06.2009 ЗАО «Смена Трейдинг» в Николаевский таможенный пост Амурской таможни подана грузовая таможенная декларация № 10713010/250609/0000050 на декларирование лесоматериалов, планируемых к вывозу за пределы таможенной территории РФ в КНР, по реке Амур на внутреннем водном транспорте МТ-3045. Согласно сведениям, заявленных в ГТД № 10713010/250609/0000050 к декларированию заявлены шесть товаров, а именно лесоматериалы из ели. В результате проведенного таможенного досмотра было установлено, что помимо заявленных в ГТД № 10713010/250609/0000050 лесоматериалов из ели, на транспортном судне МТ 3045 присутствуют лесоматериалы из пихты необработанные, неокоренные, необработанные консервантом, 1-2 сорта, длиной 3,8 метра, диаметром 18-24 см., объемом 10,761 м<sup>3</sup> без учета коры (12,059 м<sup>3</sup> с учетом коры); длиной 3,8 метра, диаметром 26 см., объемом 4,32 м<sup>3</sup> без учета коры (4,752 м<sup>3</sup> с учетом коры).

Таможенный орган считая, что обществом незадекларированы лесоматериалы из пихты объемом 10,761 м<sup>3</sup> без учета коры и объемом 4,32 м<sup>3</sup> 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 общем объеме 15,081 м<sup>3</sup>, 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 ходе производства по делу об административном правонарушении опрошен в качестве свидетеля государственный таможенный инспектор Николаевского таможенного поста Исаев Е.Н., который пояснил, что 25.06.2009 он произвел таможенный досмотр товаров погруженных на водное транспортное судно МТ-3045. В результате проведенного им таможенного досмотра, было установлено, что среди лесоматериалов из ели присутствуют лесоматериалы из пихты 1-2 сорта, длиной 3,8 метра, диаметром 18-24, 26 см, общим объемом 15,081 м<sup>3</sup> без учета коры (16,811 м<sup>3</sup> с учетом коры).

Кроме того, опрошенная в качестве свидетеля ведущий инженер коммерческого отдела ЗАО «Шелеховский КЛПХ» Куровская Н.И. пояснила, что именно она составила отгрузочную спецификацию от 25.06.2009 на лесоматериалы погруженные на водное транспортное судно МТ-3045. Исходя из сложившейся ранее практики, она не выделила лесоматериалы из пихты в отдельный товар, а указала в спецификации лесоматериалы из ели и пихты совместно. О том, что в связи с введением с начала 2009 года таможенных классификаторов, лесоматериалы из ели и пихты должны заявляться в грузовых таможенных декларациях отдельно, т.е. в отдельных товарных позициях, руководство ЗАО «Смена Трейдинг» ее не информировало.

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.

Согласно части 4 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса РФ по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возлагается на административный орган, принявший оспариваемое решение.

В данном случае таможенный орган не представил суду доказательств, что обнаруженный лесоматериал из пихты выходил за рамки заявленного товара по грузовой таможенной декларации. Подача отдельной декларации на лесоматериал из пихты не является доказательством не декларирования товара.

Согласно части 4 статьи 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

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 № 10713000-105/2009, 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 № 10713000-105/2009 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