



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

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

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

### РЕШЕНИЕ

Именем Российской Федерации

Дело № А40-38600/10-2-139

г. Москва

16 июля 2010 г.

Резолютивная часть объявлена 09 июля 2010 г.

Решение изготовлено в полном объеме 16 июля 2010 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Судьи Т.И. Махлаевой

при ведении протокола судебного заседания судьей

рассмотрел в заседании суда дело по заявлению Индивидуального предпринимателя Коломоец Алексея Михайловича

к ответчику: Центральной акцизной таможне

3-е лицо: ООО «ТБСС»

о признании незаконным бездействия

в заседании приняли участие:

от заявителя: Карновский А.В. – дов. №1 от 01.02.2010 г.

от ответчика: Боева А.М. – дов. № 07-16/4718 от 12.03.10 г., Креуличева Ю.В. – дов. № 07-16/17991 от 18.08.09 г.

от третьего лица: Барышникова О.В. – дов. № 198/1 от 01.06.10 г.

### УСТАНОВИЛ:

Индивидуальный предприниматель Коломоец Алексей Михайлович обратился в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением, в котором просит признать незаконными действия Центральной акцизной таможни по возвращению индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу заявления о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 г. № 138 без рассмотрения; признать незаконным со 2 февраля 2010 года бездействие Центральной акцизной таможни по возврату индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу таможенных пошлин, налогов, излишне уплаченных в отношении товаров, оформленных по ГТД № 10009131/280308/0003262; обязать Центральную акцизную таможню произвести возврат индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу излишне уплаченных таможенных платежей в сумме 6 346 779,05 рублей, в том числе ввозной таможенной пошлины в размере 2 999 560, 57 рублей и налога на добавленную стоимость в размере 3 347 218, 48 рублей.

В обоснование заявленных требований ИП Коломоец А.М. ссылается на то, что оспариваемые действия и бездействие Центральной акцизной таможни не соответствуют статье 355 ТК РФ, нарушают имущественные права индивидуального предпринимателя Коломойца А.М., поскольку препятствуют ему пользоваться и

распоряжаться излишне уплаченными в качестве таможенных пошлин, налогов денежными средствами.

Ответчик по заявлению возражает, в связи с соответствием действий таможенного органа требованиям ст.ст. 355, 356 ТК РФ. Как указывает ответчик, положения ст.ст. 355,356 ТК РФ не могут быть применены к рассматриваемому случаю, поскольку денежные средства, уплаченные по ГТД №10009131/280308/0003262, не обладают статусом, излишне уплаченных.

ООО «ТБСС» поддерживает требования ИП Коломойца А.М., просит заявление удовлетворить.

Выслушав представителей участников процесса, рассмотрев материалы дела, арбитражный суд установил, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Из представленных материалов следует, что 06.04.2006 г. индивидуальным предпринимателем Коломойцем А.М. был заключен контракт № 1 с фирмой «Bassano Collection») на переработку драгоценных металлов в ювелирные изделия с приложениями №№ 1, 2 к данному контракту, в которых были определены перечень сырья, вывозимого на переработку, и перечень товаров, ввозимых в качестве продуктов переработки.

07.08.2006 г. индивидуальному предпринимателю Владимирской таможней было выдано разрешение на переработку товаров вне таможенной территории №10103000/07086/61/22 (перерегистрировано Центральной акцизной таможней 17.08.2007 за № 10009000/07086/21/5), согласно которого, ему было разрешено вывозить слитки из серебра 999, 9 пробы по контракту от 06.04.2006 № 1 для переработки в Италии с последующим обратным ввозом изготовленных из них ювелирных изделий и их частей из серебра 925 пробы без вставок.

18.10.2007 г. в соответствии с выданным Владимирской таможней разрешением и с согласия Центральной акцизной таможни индивидуальным предпринимателем под таможенный режим переработки вне таможенной территории по ГТД №10009131/181007/0010946 было помещено аффинированное серебро в стандартных слитках с содержанием серебра 99, 99 % в количестве 39 штук (слитки №№ EB0215-EB0234, EB 0236-EB0254). Изготовленные из вывезенных слитков серебра ювелирные изделия 925 пробы без вставок индивидуальным предпринимателем Коломойцем А.М. были ввезены и 31.03.2008 оформлены Центральной акцизной таможней по ГТД № 10009131/280308/0003262 в качестве продуктов переработки вывезенных слитков серебра в соответствии с таможенным режимом выпуска для внутреннего потребления.

Таможенные платежи в отношении ювелирных изделий, оформленных по ГТД №10009131/280308/0003262, были уплачены исходя из таможенной стоимости ювелирных изделий, которая составила 17 989 276, 77 рублей (764 944, 52 долларов США по курсу ЦБ РФ на день принятия таможенной декларации), в сумме 7 483 539, 13 рублей, в том числе ввозная таможенная пошлина в размере 3 597 855, 35 рублей и налог на добавленную стоимость в размере 3 885 683, 78 рублей. Таможенные платежи уплачивались на счет Центральной акцизной таможни платежными поручениями от 19.11.2007 г. № 683, от 26.11.2007 г. № 743, от 29.11.2007 г. № 127, от 29.11.2007 г. №746, от 27.03.2008 г. № 674.

30.12.2009 г. индивидуальный предприниматель обратился в Центральную акцизную таможню с заявлением о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 г. № 138, указав на то, что таможенные платежи в отношении ювелирных изделий, оформленных по ГТД № 10009131/280308/0003262, должны были быть исчислены и уплачены исходя из стоимости операций по переработке, которая составляла 127 204, 20 долларов США (2 991 473, 89 рублей по курсу ЦБ РФ на день принятия таможенной декларации), в связи с чем, подлежали уплате в меньшем размере, - в сумме 1 136 760, 08 рублей, в том числе ввозная таможенная пошлина в

размере 598 294, 78 рублей и налог на добавленную стоимость в размере 538 465, 30 рублей.

Письмом от 13.01.2010 г. № 16-14/339 Центральная акцизная таможня возвратила индивидуальному предпринимателю Коломойцу А.М. заявление о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 № 138, оставив его без рассмотрения на том основании, что денежные средства, уплаченные в отношении ювелирных изделий, оформленных по ГТД № 10009131/280308/0003262, не обладают статусом излишне уплаченных таможенных платежей.

Согласно ст. 355 ТК РФ, излишне уплаченной или излишне взысканной суммой таможенных пошлин, налогов является сумма фактически уплаченных или взысканных в качестве таможенных пошлин, налогов денежных средств, размер которых превышает сумму, подлежащую уплате в соответствии с законодательством Российской Федерации и настоящим Кодексом. Излишне уплаченные или излишне взысканные суммы таможенных пошлин, налогов подлежат возврату по решению таможенного органа по заявлению плательщика (его правопреемника). Указанное заявление и прилагаемые к нему документы подаются в таможенный орган, который осуществляет администрирование данных денежных средств либо которым было произведено взыскание, не позднее трех лет со дня их уплаты либо взыскания. К указанному заявлению должны прилагаться документы, подтверждающие факт излишней уплаты или излишнего взыскания таможенных пошлин, налогов. При подаче этого заявления правопреемником плательщика к указанному заявлению также должны прилагаться документы, подтверждающие его правопреемство. Если таможенные пошлины, налоги были уплачены иным лицом, к такому заявлению должен прилагаться документ, подтверждающий согласие этого лица на возврат излишне уплаченных сумм таможенных пошлин, налогов плательщику (его правопреемнику). При отсутствии в заявлении требуемых сведений и непредставлении необходимых документов указанное заявление подлежит возврату плательщику (его правопреемнику) без рассмотрения с мотивированным объяснением в письменной форме причин невозможности рассмотрения указанного заявления. Возврат заявления производится не позднее пяти рабочих дней со дня его поступления в таможенный орган. В случае возврата таможенным органом указанного заявления без рассмотрения плательщик (его правопреемник) вправе повторно обратиться с заявлением о возврате излишне уплаченных или излишне взысканных таможенных пошлин, налогов.

Форма заявления о возврате излишне уплаченных или излишне взысканных таможенных пошлин, налогов, а также перечень документов, необходимых для осуществления возврата, установлен приказом ГТК России от 25.05.2004 г. № 607 «Об утверждении перечня документов и формы заявления».

По утверждению ИП Коломойца А.М., заявление индивидуального предпринимателя о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 г. № 138 содержит все необходимые реквизиты, предусмотренные приказом ГТК России от 25.05.2004 № 607. Документы, необходимые для рассмотрения указанного заявления, в том числе, свидетельствующие о факте излишней уплаты, также представлялись в таможню вместе с поданным заявлением, что подтверждается описью перечня приложенных к нему документов. Содержание заявления и представленных документов свидетельствует о том, что препятствий к его рассмотрению и принятию по нему решения по существу у Центральной акцизной таможни не имелось.

Судом установлено, что 07.08.2006 г. Владимирской таможней ИП Коломоец А.М. было выдано разрешение на переработку товаров вне таможенной территории 10103000/07086/61/22. Данное разрешение 17.08.2007 г. было перерегистрировано Центральной акцизной таможней за № 10009000/07086/21/5.

На основании данного разрешения ИП Коломоец А.М. осуществлял деятельность по переработке вне таможенной территории товаров (слитков и: серебра

999,9 пробы) со ввозом на таможенную территорию Российской Федерации продуктов переработки (ювелирных изделий и их частей из серебра 925 пробы без вставок).

27.11.2007 г. решением Федеральной таможенной службы № 10000000/271107/9 вышеуказанное разрешение было отменено, в связи с чем, с 27.11.2007 г. ИП Коломоец А.М. утратил право осуществлять деятельность по переработке товаров вне таможенной территории.

Помещение товаров под таможенный режим переработки вне таможенной территории производится в соответствии с положениями параграфа 3 главы 19 ТК РФ.

Согласно п. 1 ст. 197 ТК РФ, переработка вне таможенной территории - таможенный режим, при котором товары вывозятся с таможенной территории Российской Федерации для целей проведения операций по переработке товаров в течение установленного срока (срока переработки товаров) с последующим ввозом продуктов переработки с полным или частичным освобождением от уплаты ввозных таможенных пошлин, налогов.

Пунктом 2 ст. 197 ТК РФ определено, что товары вывозятся с таможенной территории Российской Федерации в соответствии с таможенным режимом переработки вне таможенной территории с полным условным освобождением от уплаты вывозных таможенных пошлин. К вывозимым товарам не применяются запреты и ограничения экономического характера, установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеторговой деятельности. Указанный режим является льготным, при этом, условием предоставления данной льготы является разрешение таможенного органа (п. 1 ст. 198 ТК РФ).

По результатам ведомственного контроля ФТС России приняла решение от 27.11.2007 г. № 10000000/271 107/9 о признании не соответствующим требованиям законодательства и отмене решения Владимирской таможни о выдаче разрешения на переработку товаров вне таможенной территории № 10009000/07086/21/5.

Основанием для принятия указанного решения ФТС России об отмене по результатам ведомственного контроля решения Владимирской таможни о выдаче разрешения на переработку товаров вне таможенной территории явилось то, что согласовать заявленные декларантом нормы выхода продуктов переработки и срок переработки товаров, а также идентифицировать вывезенные товары в продуктах переработки не представляется возможным.

Данное решение ФТС России ИП Коломоец А.М. в судебном порядке оспорено не было, в связи с чем, является действующим и законным. В связи с отменой ФТС России разрешения на переработку вне таможенной территории, выданного Владимирской таможней, ИП Коломоец А.М. не имел правовых оснований при ввозе ювелирных изделий оформлять данные товары в качестве продуктов переработки в режиме переработки вне таможенной территории, в связи с чем, товары по ГТД №10009131/280308/0003262 были помещены под таможенный режим выпуск для внутреннего потребления.

Таможенное оформление при ввозе в Российскую Федерацию ювелирных изделий было осуществлено ИП Коломоец А.М. самостоятельно, с помещением товаров под таможенный режим выпуска для внутреннего потребления и уплатой всех причитающихся налогов и сборов. Помещение товара под таможенный режим выпуск для внутреннего потребления подтверждается информацией содержащейся в графе 37 ГТД № 10009131/280308/0003262. В соответствии с приказом ФТС России от 04.09.2007 г. № 1057 «Об утверждении Инструкции о порядке заполнения грузовой таможенной декларации и транзитной декларации» в элементе 1 графы 37 ГТД «процедура» указывается - код заявляемого таможенного режима по классификатору таможенных процедур. По рассматриваемым ГТД в данной графе декларантом проставлено обозначение «40», что в соответствии с приказом ФТС России от

21.08.2007 г. № 1003 «О классификаторах и перечнях нормативно-справочной информации, используемых для таможенных целей» означает, что товары были помещены под таможенный режим - выпуск для внутреннего потребления.

Условия помещения товаров под таможенный режим выпуска для внутреннего потребления, установленные ст. 164 ТК РФ, ИП Коломоец А.М. были соблюдены, что подтверждается ГТД № 10009131/280308/0003262.

Пунктом 3 ст. 132 ТК РФ установлено, что с момента принятия таможенным органом, таможенная декларация становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющим юридическое значение.

У ИП Коломоец А.М. отсутствовало разрешение на ввоз товаров в таможенном режиме реэкспорта, заявитель самостоятельно заявил таможенный режим выпуск для внутреннего потребления, который не предусматривает возврат или возмещение налогов, пошлин и сборов.

Обществом не представлены документы, подтверждающие факт излишней уплаты или излишнего взыскания таможенных платежей, представление которых предусмотрено п. 3 Перечня документов, необходимых для принятия решения о возврате (зачете) таможенных пошлин, налогов и возврате таможенных платежей, утвержденного приказом ГТК России от 25.05.2004 г. № 607 «Об утверждении перечня документов и формы заявления».

В соответствии с п. 2 ст. 355 ТК РФ, а также п. 8.15 распоряжения ГТК России от 27.11.2003 г. № 647-р «Об утверждении методических указаний о порядке применения таможенными органами положений ТК РФ, относящихся к таможенным платежам», при отсутствии в заявлении сведений о непредставлении необходимых документов, перечень которых утвержден Приказом, заявление подлежит возврату без рассмотрения с мотивированным объяснением в письменной форме причин невозможности рассмотрения заявления. При этом возврат заявления производится не позднее пяти рабочих дней с момента поступления его в таможенный орган.

Заявление ИП Коломойца А.М. о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 г. № 138 поступило в таможенню 30.12.2009 г. (вх. ЦАТ от 30.12.2009 26344). Поскольку документов, подтверждающих факт излишней уплаты таможенных платежей, заявителем представлено не было, данное заявление было оставлено без рассмотрения, о чем ИП Коломоец А.М. был проинформирован письмом ЦАТ от 13.01.2010 г. № 16-14/339 с указанием причин невозможности рассмотрения заявления. Таким образом, действия таможенного органа по возврату заявления без рассмотрения являются законными.

В исковом заявлении ИП Коломоец А.М. указывает, что базой для расчета таможенных платежей за оформленные товары, должна являться стоимость операций по переработке. Основания для расчета таможенных платежей за товары, оформленные по ГТД 10009131/280308/0003262, как за продукты переработки, у заявителя отсутствуют, поскольку на момент ввоза ювелирных изделий по рассматриваемым ГДД (28.03.2008 г.) разрешение на переработку, выданное Владимирской таможней, было признано незаконным и отменено решением Федеральной таможенной службы от 27.11.2007 г. № 10000000/271107/9, которое является действующим и законным.

Согласно п. 1 ст. 208 ТК РФ, таможенный режим переработки вне таможенной территории завершается ввозом продуктов переработки на таможенную территорию Российской Федерации либо иным способом, предусмотренным данной статьей.

Пункты 3 и 4 указанной устанавливают несколько вариантов завершения таможенного режима переработки вне таможенной территории. Таможенный режим

переработки вне таможенной территории может быть завершен обратным ввозом (реимпортом) товаров, вывезенных с таможенной территории Российской Федерации, либо помещением указанных товаров под таможенный режим, применимый к вывозимым товарам, с соблюдением требований и условий, установленных ТК РФ. Следовательно, мог быть заявлен как режим экспорта, так и реэкспорта с учетом установленных законом требований.

Если продукты переработки помещаются под таможенный режим, не предусматривающий выпуска товаров для свободного обращения, суммы таможенных пошлин, налогов в отношении этих товаров не могут превышать суммы, исчисляемые в соответствии с п. 2 и п. 3 ст. 207 ТК РФ, без учета пеней и процентов. Поскольку товары, оформленные ИП Коломоец А.М. по ГТД № 10009131/280308/0003262, были помещены декларантом под таможенный режим выпуск для внутреннего потребления, требования ИП Коломоец А.М., изложенные в заявлении в суд, в соответствии с которыми осуществление расчета таможенных платежей необходимо производить в порядке, установленном п. 2 и 3 ст. 207 ТК РФ, противоречат нормам действующего законодательства.

Положения ст.ст. 355,356 ТК РФ не могут быть применены к рассматриваемому случаю, поскольку денежные средства, уплаченные по ГТД № 10009131/280308/0003262, не обладают статусом, излишне уплаченных.

С учетом изложенного, у суда отсутствуют правовые основания для удовлетворения требований заявителя.

Согласно ч. 3 ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Расходы по государственной пошлине возлагаются на заявителя.

На основании изложенного и ст.ст. 8, 12, 13 Гражданского кодекса РФ, ст. 355, 356 Таможенного кодекса РФ, и руководствуясь ст.ст. 27-29, 33, 64, 65, 66, 68, 69, 71, 110, 167-170, 176, 189, 197-201 АПК РФ, суд

#### РЕШИЛ:

Отказать Индивидуальному предпринимателю Коломоец Алексею Михайловичу в удовлетворении заявления о признании незаконными действий Центральной акцизной таможни по возвращению индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу заявления о возврате таможенных пошлин, налогов от 25.12.2009 г. № 138 без рассмотрения; признании незаконным со 2 февраля 2010 года бездействия Центральной акцизной таможни по возврату индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу таможенных пошлин, налогов, излишне уплаченных в отношении товаров, оформленных по ГТД № 10009131/280308/0003262; обязанности Центральную акцизную таможню произвести возврат индивидуальному предпринимателю Коломойцу Алексею Михайловичу излишне уплаченных таможенных платежей в сумме 6 346 779,05 рублей, в том числе ввозной таможенной пошлины в размере 2 999 560, 57 рублей и налога на добавленную стоимость в размере 3 347 218, 48 рублей.

Проверено на соответствие требованиям Таможенного кодекса РФ.

Расходы по госпошлине возложить на заявителя.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Девятый Арбитражный апелляционный суд.

Судья:

Т.И.Махлаева