



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ВОЛГО-ВЯТСКОГО ОКРУГА**
Кремль, корпус 4, Нижний Новгород, 603082
<http://fasvvo.arbitr.ru/> E-mail: info@fasvvo.arbitr.ru

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции**

Нижний Новгород
09 октября 2017 года

Дело № А43-3147/2017

(дата изготовления постановления в полном объеме)
Резолютивная часть постановления объявлена 05.10.2017.

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в составе:
председательствующего Шемякиной О.А.,
судей Чижова И.В., Шутиковой Т.В.,

при участии представителей
от заявителя: Зотова В.А. (доверенность от 20.08.2016 № 1),
от заинтересованного лица: Пилипенко О.В. (доверенность от 09.01.2017 № 006)

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу заинтересованного лица –
Нижегородской таможни

на решение Арбитражного суда Нижегородской области от 23.03.2017,
принятое судьей Соколовой Л.В., и
на постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 26.06.2017,
принятое судьями Смирновой И.А., Гушиной А.М., Протасовым Ю.В.,
по делу № А43-3147/2017

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Дабл Медикал»
(ИНН: 3325006258, ОГРН: 1103336000635)
о признании незаконными решений Нижегородской таможни

и у с т а н о в и л :

общество с ограниченной ответственностью «Дабл Медикал» (далее – ООО «Дабл Медикал», Общество) обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлением о признании незаконными решений Нижегородской таможни (далее – Таможня, таможенный орган) от 16.09.2016 № РКТ-10408000-16/000512, от 19.09.2016 № РКТ-10408000-16/000513, от 20.09.2016 № РКТ-10408000-16/000517, от 23.09.2016 № РКТ-10408000-16/000525, РКТ-10408000-16/000524, от 17.10.2016 № РКТ-10408000-16/000626, РКТ-10408000-16/000627, от 24.11.2016

№ РКТ-10408000-16/000665 по классификации товара по Товарной номенклатуре внешне-экономической деятельности Евразийского экономического союза (далее – ТН ВЭД).

Решением Арбитражного суда Нижегородской области от 23.03.2017 заявленное требование удовлетворено.

Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 26.06.2017 решение суда оставлено без изменения.

Таможня не согласилась с принятыми судебными актами и обратилась в Арбитражный суд Волго-Вятского округа с кассационной жалобой.

Заявитель жалобы считает, что суды неправильно применили правила 1, 3 (а) и 6 Основных правил интерпретации ТН ВЭД, Положение о порядке применения единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза при классификации товаров, утвержденное решением Комиссии Таможенного союза от 28.01.2011 № 522, примечания к группе 90 ТН ВЭД, пояснения к товарным позициям 7318 и 9021 ТН ВЭД и сделали выводы, не соответствующие фактическим обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам. По мнению таможенного органа, ввезенные Обществом винты, гайки и шайбы из титана (сплавов титана) являются частями общего назначения из недрагоценных металлов и должны классифицироваться как крепежные инструменты независимо от сферы применения в подсубпозиции 8108 90 900 9 ТН ВЭД.

Подробно доводы заявителя приведены в кассационной жалобе и поддержаны представителем в судебном заседании.

ООО «Дабл Медикал» в отзыве на кассационную жалобу и представитель в судебном заседании не согласились с доводами заявителя, просили оставить кассационную жалобу без удовлетворения.

Законность решения Арбитражного суда Нижегородской области и постановления Первого арбитражного апелляционного суда проверена Арбитражным судом Волго-Вятского округа в порядке, установленном в статьях 274, 284 и 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как следует из материалов дела и установили суды, общество с ограниченной ответственностью «Дью Дилидженс», действующее от имени и по поручению ООО «Дабл Медикал» в качестве таможенного представителя, представило на Дзержинский таможенный пост Таможни декларации на товар (далее – ДТ) № 10408040/140916/0027599 (часть товара № 1), 10408040/140916/0027601 (часть товара № 2), 10408040/140916/0027689 (часть товара № 1), 10408040/200916/0028215 (часть товара № 2), 10408040/200916/0028214 (часть товара № 1), 10408040/101016/0030430 (часть товара № 1), 10408040/101016/0030433 (часть товара № 1), 10408040/211116/0035219 (часть товара № 1) на товары: имплантаты для остеосинтеза (винты, гайки и шайбы), материал – титановый сплав, код ОКП 94 3800, производитель – Xiamen Double Engine Medikal Material Co, Ltd.

В графе 33 ДТ таможенный представитель указал классификационный код декларируемых товаров – 9021 90 900 9 ТН ВЭД (ставка ввозной таможенной пошлины – 5 процентов).

В ходе проведения таможенного контроля до выпуска товаров таможенный орган принял решения от 16.09.2016 № РКТ-10408000-16/000512, от 19.09.2016 № РКТ-10408000-16/000513, от 20.09.2016 № РКТ-10408000-16/000517, от 23.09.2016 № РКТ-10408000-16/000525, РКТ-10408000-16/000524, от 17.10.2016 № РКТ-10408000-16/000626, РКТ-10408000-16/000627, от 24.11.2016 № РКТ-10408000-16/000665 по классификации ввезенных по названным ДТ товаров «Винты, изготовленные из сплава титана (Ti-6Al-4V) для фиксации металлоконструкций (пластин, сеток, штифтов и т.д.) в костной ткани при переломах и других дефектах костной ткани» и «Гайки и шайбы из сплава титана для фиксации металлоконструкций при пере-

ломах и других дефектах костной ткани» в товарной подсубпозиции 8108 90 900 9 ТН ВЭД (ставка ввозной таможенной пошлины – 15 процентов).

Общество не согласилось с решениями таможенного органа и обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании их незаконными.

Руководствуясь статьей 123 Конституции Российской Федерации, статьями 9, 52 Таможенного кодекса Таможенного союза, статьями 7, 8, 9, 71, 198, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 11 Федерального закона от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации», Положением о порядке применения единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза при классификации товаров, утвержденным решением Комиссии Таможенного союза от 28.01.2011 № 522, Основными правилами интерпретации ТН ВЭД, постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 12.05.2016 № 18 «О некоторых вопросах применения судами таможенного законодательства», Арбитражный суд Нижегородской области пришел к выводу о том, что таможенный орган неправомочно классифицировал спорные товары по коду 8108 90 900 9 ТН ВЭД, и удовлетворил заявленное требование.

Первый арбитражный апелляционный суд согласился с выводом суда первой инстанции и оставил его решение без изменения.

Рассмотрев кассационную жалобу, Арбитражный суд Волго-Вятского округа не нашел правовых оснований для ее удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

На основании статьи 52 Таможенного кодекса Таможенного союза товары при их таможенном декларировании подлежат классификации по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности (пункт 1). Проверку правильности классификации товаров осуществляют таможенные органы (пункт 2). В случае выявления неверной классификации товаров таможенный орган самостоятельно осуществляет классификацию товаров и принимает решение по классификации товаров по форме, определенной законодательством государств – членов таможенного союза (пункт 3).

Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности утверждается Комиссией таможенного союза (пункт 2 статьи 51 Таможенного кодекса Таможенного союза).

Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 16.07.2012 № 54 утверждены единая Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза и Единый таможенный тариф Евразийского экономического союза.

Выбор конкретного кода ТН ВЭД всегда 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).

Согласно положениям Международной конвенции о гармонизированной системе описания и кодирования товаров от 14.06.1983 классификация товаров по ТН ВЭД, в осно-

ву которой положена Гармонизированная система описания и кодирования товаров, осуществляется с применением Основных правил интерпретации (далее – ОПИ ТН ВЭД).

В силу правила 1 ОПИ ТН ВЭД наименования разделов, групп и подгрупп приводятся только для удобства использования ТН ВЭД; для юридических целей классификация товаров в ТН ВЭД осуществляется исходя из текстов товарных позиций и соответствующих примечаний к разделам или группам и, если такими текстами не предусмотрено иное, в соответствии с правилами 2 (а), 2 (б), 3 (а), 3 (б), 3 (в), 4, 5 и 6 ОПИ ТН ВЭД.

В соответствии с правилом 2 (а) ОПИ ТН ВЭД любая ссылка в наименовании товарной позиции на какой-либо товар должна рассматриваться и как ссылка на такой товар в некомплектном или незавершенном виде при условии, что, будучи представленным в некомплектном или незавершенном виде, этот товар обладает основным свойством комплектного или завершенного товара.

На основании правила 3 (а) ОПИ ТН ВЭД в случае, если в силу Правила 2 (б) или по каким-либо другим причинам имеется, *prima facie*, возможность отнесения товаров к двум или более товарным позициям, классификация таких товаров осуществляется следующим образом: предпочтение отдается той товарной позиции, которая содержит наиболее конкретное описание товара, по сравнению с товарными позициями с более общим описанием.

В правиле 6 ОПИ ТН ВЭД определено, что для юридических целей классификация товаров в субпозициях товарной позиции должна осуществляться в соответствии с наименованиями субпозиций и примечаниями, имеющими отношение к субпозициям, а также, *mutatis mutandis*, положениями вышеупомянутых Правил при условии, что лишь субпозиции на одном уровне являются сравнимыми. Для целей настоящего Правила также могут применяться соответствующие примечания к разделам и группам, если в контексте не оговорено иное.

С целью обеспечения единообразия интерпретации и применения ТН ВЭД в качестве вспомогательного рабочего материала Коллегией Евразийской экономической комиссии рекомендовано применять Пояснения к ТН ВЭД (Рекомендация от 12.03.2013 № 4).

К товарной позиции 8108 90 900 9 ТН ВЭД относятся «Титан и изделия из него, включая отходы и лом: – прочие: – – прочие: – – – прочие».

В товарную позицию 9021 90 900 9 ТН ВЭД включаются «Приспособления ортопедические, включая костыли, хирургические ремни и биндажи; шины и прочие приспособления для лечения переломов; части тела искусственные; аппараты слуховые и прочие приспособления, которые носят на себе, с собой или имплантируются в тело для компенсации дефекта органа или его неработоспособности: – прочие: – – прочие: – – – прочие».

Согласно примечанию 1 «з» к разделу XV «Недрагоценные металлы и изделия из них» ТН ВЭД, в который входит группа 81 «Прочие недрагоценные металлы; металлокерамика; изделия из них», в данный раздел не включаются инструменты или аппаратура раздела XVIII, в том числе пружины для всех видов часов.

В силу Пояснений к группе 81 раздела XV ТН ВЭД в данную группу включаются лишь следующие недрагоценные металлы, их сплавы и изделия из них, которые нигде более конкретно не рассмотрены в Номенклатуре:

(А) Вольфрам (товарная позиция 8101), молибден (товарная позиция 8102), тантал (товарная позиция 8103), магний (товарная позиция 8104), кобальт, включая кобальтовые штейны и другие промежуточные продукты металлургии кобальта (товарная позиция 8105), висмут (товарная позиция 8106), кадмий (товарная позиция 8107), титан (товарная позиция 8108), цирконий (товарная позиция 8109), сурьма (товарная позиция 8110) и марганец (товарная позиция 8111).

(Б) Бериллий, хром, германий, ванадий, галлий, гафний, индий, ниобий (колумбий), рений и таллий (товарная позиция 8112).

В примечании 1 «е» к группе 90 «Инструменты и аппараты оптические, фотографические, кинематографические, измерительные, контрольные, прецизионные, медицинские или хирургические; их части и принадлежности» раздела XVIII ТН ВЭД определено, что в данную группу не включаются части общего назначения, указанные в примечании 2 к разделу XV, из недрагоценных металлов (раздел XV) или аналогичные товары из пластмасс (группа 39).

В соответствии с примечанием 2 к разделу XV ТН ВЭД термин «части общего назначения» означает: (а) изделия товарной позиции 7307, 7312, 7315, 7317 или 7318 и аналогичные изделия из прочих недрагоценных металлов; (б) пружины, рессоры и листы для них из недрагоценных металлов, кроме пружин для часов всех видов (товарная позиция 9114); и (в) изделия товарных позиций 8301, 8302, 8308, 8310, а также рамы и зеркала из недрагоценных металлов товарной позиции 8306.

На основании примечания 2 к группе 90 раздела XVIII ТН ВЭД при условии соблюдения положений примечания 1 части и принадлежности к машинам, аппаратам, инструментам или изделиям, включаемым в данную группу, должны классифицироваться согласно следующим правилам: (а) части и принадлежности, являющиеся товарами, включаемыми в одну из товарных позиций данной группы или группы 84, 85 или 91 (кроме товарной позиции 8487, 8548 или 9033), во всех случаях включаются в соответствующие товарные позиции; (б) прочие части и принадлежности, предназначенные для использования исключительно или в основном в определенном виде машин, инструментов или аппаратов или в нескольких машинах, инструментах или аппаратах, включаемых в одну товарную позицию (в том числе машины, инструменты или аппараты товарной позиции 9010, 9013 или 9031), включаются вместе с этими машинами, инструментами или аппаратами; (в) все прочие части и принадлежности включаются в товарную позицию 9033.

В товарной позиции 9021 термин «приспособления ортопедические» означает приспособления для: предотвращения или коррекции телесных деформаций; или поддержки или фиксации частей тела после болезни, операции или повреждения (примечание 6 к группе 90 раздела XVIII ТН ВЭД).

В соответствии с Пояснениями к группе 90 «Инструменты и аппараты оптические, фотографические, кинематографические, измерительные, контрольные, прецизионные, медицинские или хирургические; их части и принадлежности» раздела XVIII ТН ВЭД (том V) при условии соблюдения положений примечания 1 «е» к данной группе в данную товарную позицию также включаются пластины, штифты и т.д., которые вводятся внутрь человеческого тела хирургами для удержания в соединенном виде двух частей сломанной кости или для аналогичного лечения переломов.

В части 1 статьи 65 и части 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено, что обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, возлагается на орган или лицо, которые их приняли.

В силу части 1 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Исследовав и оценив представленные в дело доказательства в совокупности и взаимосвязи, приняв во внимание, что согласно регистрационному удостоверению на меди-

цинское изделие от 26.10.2011 № ФСЗ 2011/10825 ввезенные Обществом винты, гайки и шайбы являются частью имплантатов для внутреннего остеосинтеза; в соответствии с описанием спорных товаров кортикальные, спонгиозные, блокированные, ревизионные, самонарезающие, блокированные винты предназначены для фиксации металлоконструкций (пластин, сеток) в костной ткани при переломах и других дефектах костной ткани, бедренные, блокирующие винты – для использования в качестве имплантатов для лечения переломов бедренной кости, канюлированные винты – для фиксации костной ткани при переломах, транспедикулярные винты – для использования в качестве имплантов для лечения переломов груднопоясничного, поясничного отдела позвоночника, полиаксальные винты – для использования в качестве имплантов для лечения шейного отдела позвоночника, гайки с резьбой, гайки для задней шейной системы используются для фиксации соответственно головки моно- и полиаксиальных винтов на стержне в груднопоясничном отделе позвоночника, головки кортикальных и спонгиозных винтов на стержне при использовании на шейном отделе позвоночника, шайбы используются для проведения через них вертебральных винтов в груднопоясничном отделе позвоночника; шайбы для канюлированных винтов – для более плотной фиксации канюлированных винтов; спорные изделия используются исключительно в медицинских целях, устанавливаются только уникальным инструментом производства Double Medical, суды первой и апелляционной инстанций пришли к выводу о том, что ввезенные Обществом по ДТ № 10408040/140916/0027599 (часть товара № 1), 10408040/140916/0027601 (часть товара № 2), 10408040/140916/0027689 (часть товара № 1), 10408040/200916/0028215 (часть товара № 2), 10408040/200916/0028214 (часть товара № 1), 10408040/101016/0030430 (часть товара № 1), 10408040/101016/0030433 (часть товара № 1), 10408040/211116/0035219 (часть товара № 1) товары являются медицинскими изделиями (частями медицинского изделия), имплантируемым в тело для компенсации дефекта органа или неработоспособности. Доказательства возможности и целесообразности использования спорных товаров в каких-либо иных (хозяйственных или бытовых) целях, а равно доказательства возможности многократной установки и изъятия их из организма человека в материалах дела отсутствуют.

Установленные судами фактические обстоятельства и сделанные на их основе выводы соответствуют материалам дела, не противоречат им и не подлежат переоценке судом кассационной инстанции в силу статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

На основании изложенного суды пришли к правильному выводу о том, что Таможня неправомерно классифицировала спорные товары в товарной подсубпозиции 8108 90 900 9 ТН ВЭД, и обоснованно удовлетворили заявленное ООО «Дабл Медикал» требование.

Нормы материального права применены судами первой и апелляционной инстанций правильно. Суд кассационной инстанции не установил нарушений норм процессуального права, являющихся в силу части 4 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в любом случае основаниями для отмены принятых судебных актов.

Кассационная жалоба не подлежит удовлетворению.

Вопрос о взыскании государственной пошлины по кассационной жалобе не рассматривался, так как на основании подпункта 1.1 пункта 1 статьи 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации заявитель освобожден от уплаты государственной пошлины.

Руководствуясь статьями 287 (пунктом 1 части 1) и 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Волго-Вятского округа

П О С Т А Н О В И Л :

решение Арбитражного суда Нижегородской области от 23.03.2017 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 26.06.2017 по делу № А43-3147/2017 оставить без изменения, кассационную жалобу Нижегородской таможни – без удовлетворения.

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

О.А. Шемякина

Судьи

И.В. Чижов

Т.В. Шутикова