



Вопросы привлечения к административной ответственности в связи с классификацией товаров

Елена Белозерова, Руководитель направления
BRYAN CAVE LEIGHTON PAISNER (RUSSIA) LLP

24 апреля 2018

Ч. 2 ст. 16.2 КоАП РФ

«**Заявление декларантом** либо таможенным представителем при таможенном декларировании товаров **недостоверных сведений об их классификационном коде по ТН ВЭД**, сопряженное с заявлением при описании товаров неполных, недостоверных сведений об их количестве, свойствах и характеристиках, влияющих на их классификацию, либо об их наименовании, описании, о стране происхождения, об их таможенной стоимости, либо других сведений, если такие сведения послужили или могли послужить основанием для освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов или для занижения их размера, -

влечет наложение административного штрафа на граждан и юридических лиц в размере от 1/2 до 2-кратной суммы подлежащих уплате таможенных пошлин, налогов с конфискацией товаров, явившихся предметами административного правонарушения, или без таковой либо конфискацию предметов административного правонарушения; на должностных лиц - от 10 000 до 20 000 рублей.

Состав административного правонарушения

Состав административного правонарушения:

заявление недостоверных сведений о качественных характеристиках товара и занижение размера таможенных платежей.

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

Разъяснение дано в ч. 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 № 18 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части КоАП РФ"

Состав правонарушения является материальным, включает в себя противоправное действие + наступление общественно опасных (негативных) последствий в виде освобождения от уплаты таможенных пошлин или занижения их размера.

Объект и объективная сторона АП

ОБЪЕКТ АП

- общественные отношения, возникающие в связи с обязанностью лиц, перемещающих товары и транспортные средства через таможенную границу ТС, достоверно декларировать указанные товары.

ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА

- характеризуется противоправным деянием, выразившимся во внесении в таможенную декларацию недостоверных сведений о наименовании товара, его описании, классификационном коде по ТН ВЭД, о стране происхождения товара, о его таможенной стоимости либо других сведений.
- недостоверная информация должна или может служить цели освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов или для занижения их размера , следовательно цель является важным квалификационным признаком объективной стороны рассматриваемого состава АП.

Субъект и субъективная сторона

СУБЪЕКТ

- физические лица, как российские граждане, так и иностранные граждане, и лица без гражданства, достигшие 16 лет, должностные лица и юридические лица, а также индивидуальные предприниматели, которые несут ответственность как юридические лица.

СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА

- характеризуется умышленной или неосторожной формой вины. Умысел может быть как прямой, так и косвенный, а неосторожность - в форме небрежности и самонадеянности.

Освобождение от административной ответственности

При добровольном представлении декларантом и (или) таможенным представителем в таможенный орган, осуществивший выпуск товаров, обращения о внесении изменений и (или) дополнений в таможенную декларацию после выпуска товаров с приложением документов, лицо, совершившее административное правонарушение, освобождается от административной ответственности за указанное правонарушение, если на дату, предшествующую дате регистрации обращения о внесении изменений и (или) дополнений в таможенную декларацию, соблюдены в совокупности условия:

- Таможенный орган не выявил административное правонарушение в соответствии с законодательством об АП, предметом которого являются товары, указанные в сообщении;
- Таможенный орган не уведомил декларанта, таможенного представителя либо лицо, обладающее полномочиями в отношении товаров после их выпуска, или его представителя о проведении таможенного контроля после выпуска товаров, либо не начал его проведение;
- У декларанта, таможенного представителя отсутствует задолженность по уплате таможенных пошлин, налогов, пеней, не оплаченная после истечения сроков, установленных требованием об уплате таможенных платежей.

Указание неверного кода ТН ВЭД – не основание для ответственности, если

«Указание декларантом или его представителем в таможенной декларации неверного кода по ТН ВЭД, не связанное с заявлением при описании товара неполных, недостоверных сведений о количестве, свойствах и характеристиках товара, влияющих на его классификацию по данной Номенклатуре, само по себе **не может служить основанием** для привлечения декларанта к административной ответственности, определенной ч. 2 ст. 16.2 КоАП РФ».

*Разъяснения ВАС РФ в п. 9 Постановления Пленума от 08.11.13 N 79
«О некоторых вопросах применения таможенного законодательства»*

Срок давности привлечения к ответственности (ст. 4.5 КоАП РФ)

В случае нарушения таможенного законодательства ТС в рамках ЕАЭС и (или) законодательства РФ о таможенном деле – **2 года** со дня нарушения.

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения АП.

Разъяснение дано в п. 14 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП "

Истечение срока давности привлечения к административной ответственности в силу требований ст. 24.5 КоАП РФ является основанием для прекращения производства по делу об АП.

(Срок таможенного контроля после выпуска товаров– 3 года)

Об исчислении срока давности

- Соответствующие административные правонарушения являются оконченными с момента регистрации таможенным органом таможенной декларации, поскольку **с момента регистрации** таможенная декларация становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющих юридическое значение.

- Уплата декларантом или таможенным представителем таможенных пошлин, налогов в надлежащем размере, а также представление документов, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации, до выпуска товаров или до составления протокола об АП не может рассматриваться, как основание для освобождения от административной ответственности.

- *Однако согласно п. 2 ч.1 ст. 4.2 КоАП РФ указанное обстоятельство может являться смягчающим (!)*

Обстоятельства, подлежащие выяснению по делу об АП (ст. 26.1 КоАП РФ)

- Наличие события административного правонарушения;
- Лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые предусмотрена административная ответственность;
- Виновность лица в совершении АП;
- Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность,
- Характер и размер ущерба, причиненного АП;
- Обстоятельства, исключающие производство по делу об АП;
- Иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения АП.

Доказательства по делу об АП (ст. 26.2 КоАП РФ)

- ❑ Любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения,
- ❑ Виновность лица, привлекаемого к административной ответственности,
- ❑ Иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Такие данные устанавливаются:

- ✓ Протоколом об АП,
- ✓ Объяснениями лица, в отношении которого ведется производство,
- ✓ Заключениеми эксперта, иными документами.



Рекомендуем

При производстве по делу об АП особенно в связи с классификацией товаров по ТН ВЭД:

Предоставлять
объяснения обязательно в
письменном виде (ст. 26.3
КоАП РФ).

- *Объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу, имеющие отношение к делу, отражаются в протоколе об АП, протоколе рассмотрения дела об АП, приобщаются к делу.*

Ходатайствовать о
проведении экспертизы
(ст. 26.4 КоАП РФ)

- *Если при производстве по делу об АП возникает необходимость в использовании специальных познаний судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, выносят определение о назначении экспертизы.*

- Определение может быть вынесено как по инициативе судьи, так и на основании ходатайства лица, в отношении которого ведется производство по делу (ч. 12 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5)
- Лицо, в отношении которого ведется производство, имеет право просить о привлечении в качестве эксперта указанных им лиц, ставить вопросы перед экспертом для дачи на них ответов в экспертном заключении.
- Заключение эксперта **не** является обязательным для судьи, органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об АП, **однако** несогласие с заключением эксперта должно быть мотивировано.

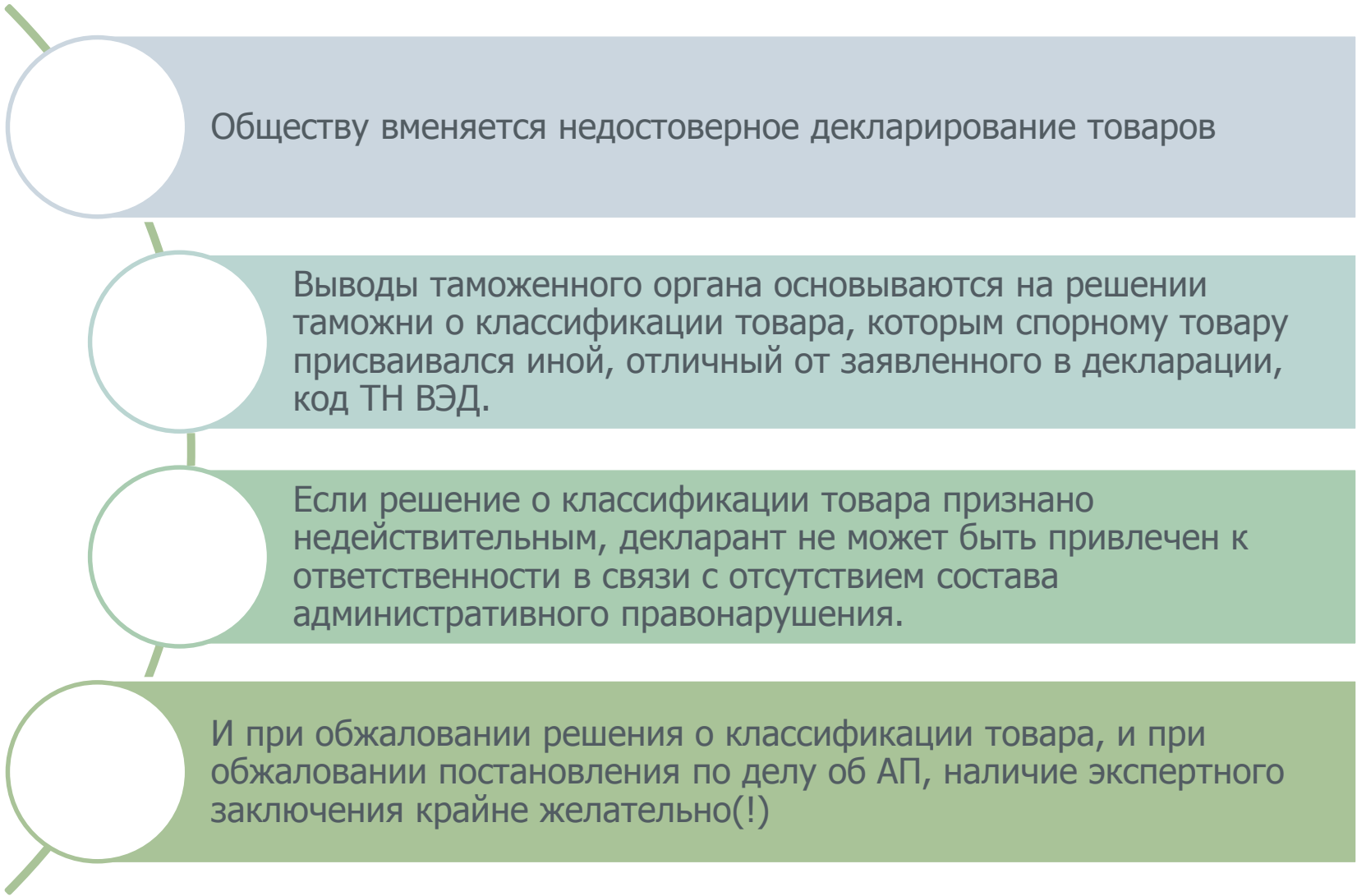
Срок проведения экспертизы и ее важность

Срок проведения экспертизы, как доказательства по делам об АП, не установлен, также как и срок для оформления заключения эксперта

В том случае, если декларант также обжалует в арбитражном суде классификационное решение таможенного органа, то это обстоятельство может быть ему полезно (!)

В судебной практике наблюдаем, когда при оспаривании постановления об АП в судебном порядке суды отказывают в удовлетворении требований, т.к. в материалах дела об АП недостаточно доказательств в пользу декларанта, о которых он не позаботился. Также при рассмотрении вопроса о законности привлечения к административной ответственности классификационное решение таможни по спорному товару еще не отменено.

Обобщенный пример из практики



Обществу вменяется недостоверное декларирование товаров

Выводы таможенного органа основываются на решении таможни о классификации товара, которым спорному товару присваивался иной, отличный от заявленного в декларации, код ТН ВЭД.

Если решение о классификации товара признано недействительным, декларант не может быть привлечен к ответственности в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

И при обжаловании решения о классификации товара, и при обжаловании постановления по делу об АП, наличие экспертного заключения крайне желательно(!)

Сроки рассмотрения и обжалования

РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА ОБ АП (ст. 29.6 КоАП РФ)

- в 15-дневный срок со дня получения протокола и других материалов
- дело, рассматриваемое судьей, - в 2-месячный срок со дня получения протокола и других материалов дела. В случае поступления ходатайства о продлении срока рассмотрения - не более чем на 1 месяц

ОБЖАЛОВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ПО ДЕЛУ ОБ АП (ст. 30.3 КоАП РФ)

- Жалоба на постановление по делу об АП может быть подана в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления
- В случае пропуска срока, указанный срок по ходатайству лица, подающего жалобу, может быть восстановлен судьей или должностным лицом, правомочными рассматривать жалобу

Тонкие моменты обжалования дел об АП

1. поводом для признания постановлений таможенных органов недействительными является отсутствие в действиях декларанта **вины** в совершении вмененного ему административного правонарушения.
2. выводы судов о наличии или отсутствии вины всегда основываются на конкретных обстоятельствах, а также на доказательствах того, что декларант принимал **все разумные и адекватные меры в целях достоверного декларирования товаров**.
3. согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом **не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению**.
4. суды приходят к выводу **об отсутствии вины**, если при заявлении сведений о товаре лица строго руководствовались товаросопроводительными документами, в которых приведены описание товара и сведения о его характеристиках, иными сведениями относительно импортируемых товаров не располагали, равно как не располагали реальной возможностью **визуально отнести товары к определенному типу**, а таможенный орган смог определить полные характеристики товаров только после проведения соответствующей экспертизы и **получения заключения эксперта**.

Тонкие моменты обжалования дел об АП (продолжение)

5. Если суд устанавливает отсутствие в действиях субъекта вмененного ему события правонарушения и, как следствие, состава этого правонарушения, то постановление об АП должно быть отменено. На **отсутствие** в действиях субъекта вмененного ему **события** правонарушения может указывать следующее:
- ✓ при декларировании товаров были **предприняты исчерпывающие меры** по указанию в декларации наименования товара и характеристик, которые соответствуют свойствам и характеристикам фактически ввезенного товара;
 - ✓ общество не предпринимало действий, направленных на попытку **сокрыть сведения** от таможенного органа. Так (дело № А41-11397/16) по причине того, что общество указало о самом факте наличия монтажного комплекта, его составе и представило все документы, сопровождавшие груз, суд сделал вывод об отсутствии попытки скрыть сведения от таможни;
 - ✓ организацией **предприняты все возможные меры** для соблюдения правил и норм таможенного законодательства, если только доказательств обратного не представлено. Примером такой презумпции является постановление по делу № А41-2756/16;
 - ✓ товар заявлен в соответствии с **данными коммерческих и товаросопроводительных документов**, а таможенным органом не представлено доказательств, свидетельствующих об обратном (дело № А41-50527/13; дело № А41-31910/13).