



ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

№ 17900/12

Москва

14 мая 2013 г.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
в составе:

председательствующего – Председателя Высшего Арбитражного
Суда Российской Федерации Иванова А.А.;

членов Президиума: Абсалямова А.В., Амосова С.М.,
Андреевой Т.К., Завьяловой Т.В., Иванниковой Н.П., Козловой О.А.,
Пановой И.В., Першутова А.Г., Сарбаша С.В., Слесарева В.Л.,
Чистякова А.И., Юхнея М.Ф. –

рассмотрел заявление Центральной энергетической таможни
о пересмотре в порядке надзора постановления Федерального
арбитражного суда Московского округа от 11.09.2012 по делу
№ А40-132290/11-2-910 Арбитражного суда города Москвы.

В заседании приняли участие представители:

от заявителя – Центральной энергетической таможни –
Бендерская Е.А., Гаджиев М.Г., Ковригина Н.Г., Маркина М.А.,
Шайдуко Н.В.;

от общества с ограниченной ответственностью «Петровектор» – Березина О.В., Кочетов В.В., Хатунцев О.А.

Заслушав и обсудив доклад судьи Чистякова А.И., а также объяснения представителей участвующих в деле лиц, Президиум установил следующее.

Общество с ограниченной ответственностью «Петровектор» (далее – общество «Петровектор») обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительными решения Центральной энергетической таможни (далее – таможня), отраженного в уведомлении от 08.08.2011 № 01-18/6957, об отказе в выдаче разрешения на замену продуктов переработки иностранными товарами и решения, отраженного в уведомлении от 12.08.2011 № 01-18/7089, об отмене разрешения на замену продуктов переработки иностранными товарами.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 15.02.2012 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 02.05.2012 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 11.09.2012 решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции отменил, заявленные требования удовлетворил.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, о пересмотре в порядке надзора постановления суда кассационной инстанции таможня просит указанный судебный акт отменить, ссылаясь на нарушение судом норм материального права, и принять по делу новый судебный акт.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлении и выступлениях присутствующих в заседании представителей участвующих в деле лиц, Президиум считает, что обжалуемый судебный акт подлежит отмене по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, таможня выдала обществу «Петровектор» разрешение от 31.12.2010 № 10006000/311210/21/08 на переработку товаров вне таможенной территории (далее – разрешение от 31.12.2010), содержащее условия переработки товаров и соответствия товаров указанным в разрешении показателям.

Согласно названному разрешению товарами для переработки вне таможенной территории являются нефть сырая и нефтепродукты сырые, полученные из битуминозных пород, и прочие, соответствующие требованиям ГОСТ Р 51858-2002 «Нефть. Общие технические условия».

Продуктами переработки являются в том числе бензины моторные прочие, без содержания свинца, с октановым числом не менее 95 или более, но не более 98 (определено исследовательским методом), неэтилированные, бензин автомобильный А-95; бензины моторные прочие, без содержания свинца, с октановым числом менее 95 (определено исследовательским методом), неэтилированные, бензин автомобильный А-92; тяжелые дистилляты, топлива жидкие с содержанием серы не более 3 процентов, мазут топочный 100 зольный высокосернистый по ДСТУ 4058-2001.

Лицом, непосредственно совершающим операции по переработке товаров, является частное акционерное общество «Лисичанская нефтяная инвестиционная компания» (Украина) (далее – общество «ЛИНИК»).

На основании обращения общества «Петровектор» от 16.06.2011 № 310 таможней 22.06.2011 разрешена замена мазута топочного 100 производства общества «ЛИНИК» на мазут топочный HSFO 380 производства LONYER FUELOIL (INT'L) LIMITED (Китай) и на мазут топочный HSFO 380 производства SK ENERGY CO., LTD (Корея) (дополнительный лист № 8 серии ДБ № 015509 разрешения от 31.12.2010).

Письмами от 01.08.2011 № 438 и № 439 общество «Петровектор» обратилось в таможню с просьбой о получении разрешения на замещение бензинов моторных прочих, без содержания свинца, с октановым числом

менее 95 (определено исследовательским методом), неэтилированных (бензина автомобильного А-92 производства общества «ЛИНИК») на бензины моторные прочие, без содержания свинца, с октановым числом менее 95 (определено исследовательским методом), неэтилированные (бензин автомобильный АИ-92 (Gasoline RON 92), производства Hyundai Oilbank Co., LTD (Корея) и бензина моторного прочего без содержания свинца, с октановым числом менее 95 (определено исследовательским методом), неэтилированного (бензина автомобильного А-92 производства общества «ЛИНИК») на бензин моторный прочий, без содержания свинца, с октановым числом менее 95 (определено исследовательским методом), неэтилированный (бензин стандартный автомобильный неэтилированный, марки 92 «Regular»/Conventional unleaded motor petrol «Regular» grade 92, производства Public Company ORLEN Lietuva (Литва).

Решением таможни, отраженным в уведомлении от 08.08.2011 № 01-18/6957, обществу «Петровектор» отказано в замене названных продуктов переработки производства общества «ЛИНИК» на иностранные товары, произведенные на заводах, отличных от завода-переработчика, указанного в разрешении от 31.12.2010.

В обоснование принятого решения таможня сослалась на позицию Федеральной таможенной службы, изложенную в письме от 03.08.2011 № 01-44/36806, согласно которой в условиях отсутствия порядка замены продуктов переработки иностранными товарами и до внесения изменений в часть 3 статьи 261 Федерального закона от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (далее – Закон о таможенном регулировании), наделяющих Правительство Российской Федерации правом устанавливать условия замены продуктов переработки иностранными товарами, а также разработки соответствующего порядка замены продуктов переработки эквивалентными иностранными товарами при переработке товаров вне таможенной территории, ФТС России полагает возможным осуществлять замену продуктов переработки

товаров, перемещаемых трубопроводным транспортом, только эквивалентными иностранными товарами, произведенными непосредственно на заводе-переработчике.

Решением таможни, отраженным в уведомлении от 12.08.2011 № 01-18/7089, отменено решение от 22.06.2011 о возможности замены мазута топочного 100 производства общества «ЛИНИК» на мазут топочный HSFO 380 производства LONYER FUELOIL (INT'L) LIMITED (Китай) и на мазут топочный HSFO 380 производства SK ENERGY CO., LTD (Корея) по разрешению от 31.12.2010. При принятии данного решения таможня также сослалась на письмо ФТС России от 03.08.2011 № 01-44/36806 и исходила из того, что на момент выдачи обществу «Петровектор» разрешения от 31.12.2010 и на момент принятия решения Правительством Российской Федерации не установлен порядок замены продуктов переработки иностранными товарами в соответствии с частью 3 статьи 261 Закона о таможенном регулировании.

Не согласившись с решениями таможни, отраженными в уведомлениях от 08.08.2011 № 01-18/6957 и от 12.08.2011 № 01-18/7089, общество «Петровектор» обратилось в арбитражный суд.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды первой и апелляционной инстанций указали, что на момент выдачи разрешения от 31.12.2010 и на момент обращения общества «Петровектор» в таможню с заявлениями о замене продуктов переработки нефти иностранными товарами порядок замены продуктов переработки эквивалентными иностранными товарами не был установлен. Суды первой и апелляционной инстанций приняли во внимание позицию ФТС России, изложенную в письме от 03.08.2011 № 01-44/36806, о возможности замены продуктов переработки товаров только эквивалентными иностранными товарами, произведенными непосредственно на заводе-переработчике. Судами первой и апелляционной инстанций учтено, что данная позиция соответствует принятому впоследствии постановлению Правительства

Российской Федерации от 30.12.2011 № 1239, утвердившему Правила замены продуктов переработки эквивалентными иностранными товарами при переработке товаров вне единой таможенной территории Таможенного союза, если операциями по переработке является возмездный (платный) ремонт, а также при перемещении товаров Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС трубопроводным транспортом, в которых установлен порядок замены продуктов переработки.

Отменяя решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции и удовлетворяя заявленные требования, суд кассационной инстанции указал, что порядок замены продуктов переработки эквивалентными иностранными товарами утвержден Правительством Российской Федерации значительно позже обращения общества «Петровектор» с просьбой о разрешении замены продуктов переработки иностранными товарами и принятия таможенной оспариваемых решений. По мнению суда кассационной инстанции, отсутствие надлежащей процедуры реализации права, гарантированного законом, не может служить препятствием к реализации этого права и получения разрешения на замену продуктов переработки эквивалентными иностранными товарами.

С учетом изложенного суд кассационной инстанции признал выводы судов первой и апелляционной инстанций о законности оснований отказа таможен в выдаче разрешений на замену продуктов переработки иностранными товарами и отмены решения таможен о выдаче такого разрешения неправомерными, а письмо ФТС России от 03.08.2011 № 01-44/36806 – не подлежащим применению.

Между тем судом кассационной инстанции не учтено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 252 Таможенного кодекса Таможенного союза (далее – Кодекс) переработкой вне таможенной территории является таможенная процедура, при которой товары таможенного союза вывозятся с таможенной территории таможенного

союза с целью совершения операций по переработке вне таможенной территории таможенного союза в установленные сроки с полным условным освобождением от уплаты вывозных таможенных пошлин и без применения мер нетарифного регулирования с последующим ввозом продуктов переработки на таможенную территорию таможенного союза.

Согласно части 1 статьи 258 Закона о таможенном регулировании документом об условиях переработки товаров вне таможенной территории, предусмотренным [статьями 253](#) и [257](#) Кодекса, является [разрешение](#) на переработку товаров вне таможенной территории. Разрешение на переработку товаров вне таможенной территории должно содержать сведения, определенные [статьей 257](#) Кодекса.

При этом подпункт 2 пункта 2 статьи 257 Кодекса устанавливает, что такое разрешение должно содержать в том числе сведения о лице (лицах), которое (которые) будет (будут) непосредственно осуществлять операции по переработке.

В рассматриваемом случае таможеней выдано обществу «Петровектор» разрешение от 31.12.2010 на переработку вне таможенной территории нефти сырой и нефтепродуктов сырых, полученных из битуминозных пород, прочих, соответствующих требованиям ГОСТ Р 51858-2002, которые подлежали вывозу на территорию Украины. В соответствии с разрешением от 31.12.2010 продукты переработки (бензин и мазут) должны ввозиться с территории Украины, которая является местом нахождения лица, непосредственно совершающего операции по переработке – общества «ЛИНИК».

В письмах общества «Петровектор» от 16.06.2011 № 310, от 01.08.2011 № 438 и № 439 о замене продуктов переработки производства общества «ЛИНИК» указаны другие производители эквивалентных иностранных товаров, а именно: LONYER FUELOIL (INT'L) LIMITED (Китай), SK ENERGY CO., LTD (Корея), Hyundai Oilbank Co., LTD (Корея) и Public Company ORLEN Lietuva (Литва). При

этом товар подлежал ввозу с таможенной территории Китая, Кореи и Литвы.

Таким образом, с учетом условий разрешения от 31.12.2010 у суда кассационной инстанции не было оснований для отмены судебных актов судов первой и апелляционной инстанций и удовлетворения заявленных требований.

При названных обстоятельствах постановление суда кассационной инстанции нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права и подлежит отмене согласно пункту 1 части 1 статьи 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 303, пунктом 5 части 1 статьи 305, статьей 306 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

ПОСТАНОВИЛ:

постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 11.09.2012 по делу № А40-132290/11-2-910 Арбитражного суда города Москвы отменить.

Решение Арбитражного суда города Москвы от 15.02.2012 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02.05.2012 по указанному делу оставить без изменения.

Председательствующий

А.А. Иванов