

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

03 октября 2018 года Дело №3599-18-00-2а/4171 город Караганда

Судебная коллегия по гражданским делам Карагандинского областного суда в составе председательствующего судьи Жунусовой А.Д.,

судей коллегии Казтаевой А.Т., Кнителъ Е.Е.,

при секретаре Хожиной А.,

с участием прокурора Асембаевой Г.,

представителя заявителя Базарбаевой Л.Т. (по доверенности от 03.01.2018г.),

представителей ответчика Старченко А.В. (по доверенности от 21.11.2017г.), Ефимако Н.А. (по доверенности от 24.04.2018г.),

рассмотрев в открытом судебном заседании с применением аудио-, видеозаписи гражданское дело по заявлению ТОО «Аманат» к РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» о признании незаконным и отмене решений №51800/17/0041 от 27.10.2017 года, № 51800/17/0044 от 07.11.2017 года, поступившее по апелляционной жалобе РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» и апелляционному ходатайству прокурора на решение Специализированного межрайонного экономического суда Карагандинской области от 09 июля 2018 года,

УСТАНОВИЛА:

ТОО «Аманат» обратилось в суд с заявлением к РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан» (далее Департамент) о признании незаконным и отмене решений №51800/17/0041 от 27.10.2017 года, № 51800/17/0044 от 07.11.2017 года, мотивируя свое требование тем, что по результатам камеральной таможенной проверки Департаментом были выявлены факты неверного указания кода товара по ТНВЭД на препарат «Апилак Гриндекс». В связи с чем, вынесены решения по классификации препарата «АпилакГриндекс», ввезенного и прошедшего таможенное оформление по процедуре выпуск для внутреннего потребления в период с декабря 2013 года по октябрь 2015 года. В вышеуказанный период препарат проходил таможенное оформление с кодом ТН ВЭД 3004 90 000 2 (лекарственные средства, (кроме товаров товарной позиции 3002, 3005 или 3006), поскольку препарат был зарегистрирован в Республики Казахстан в качестве лекарственного средства в период с 12 ноября 2010 года по 12 ноября 2015 года. Однако в 2017 году оспариваемыми решениями код ТН ВЭД на данный препарат был изменен на 2106 90 920 0 (пищевые продукты в другом месте не поименованные или не включенные). Решение таможенного органа об отнесении препарата не к лекарственным средствам, а к пищевой продукции с присвоением кода ТН ВЭД 2106 90 920 0 в период действия регистрационного удостоверения лекарственного средства, является незаконным.

Решением СМЭС Карагандинской области от 09 июля 2018 года заявление ТОО «Аманат» удовлетворено. Решения по классификации товаров №51800/17/0041 от 27.10.2017 года и №51800/17/0044 от 07.11.2017 года признаны незаконными и отменены.

На указанное решение суда Департаментом подана апелляционная жалоба и участвующим прокурором по делу принесено апелляционное ходатайство.

В апелляционной жалобе Департамент просил отменить решение суда и вынести новое решение об отказе в удовлетворении требований заявителя, поскольку препарат «АпилакГриндекс» согласно товаросопроводительным документам к декларациям является биологически активной добавкой к пище, соответственно, при таможенном оформлении ему был присвоен код ТН ВЭД 2106 90 920 0 и произведена корректировка за прошедшие года. В силу того, что «Апилак Гриндекс таб. д/рассас.10мг» согласно инструкции по применению рекомендуется как дополнительный источник биологически активных веществ, а не для лечения и профилактики заболеваний, в соответствии с Пояснениями к товарной позиции 3004 и 2106 и Основными правилами интерпретации 1 и 6, «Апилак Гриндекс таблетки для рассасывания 10 мг.» классифицируется в товарной позиции ТН ВЭД 2106 «Пищевые продукты, в другом месте не поименованные или не включенные».

В апелляционном ходатайстве прокурором ставится вопрос об отмене решения суда и вынесении нового решение об отказе в удовлетворении заявления. Удовлетворяя требования заявителя, суд принял во внимание регистрационное удостоверение РК-ЛС-5-№009622 по которому препарат зарегистрирован в Республике Казахстан в качестве лекарственного средства в период с 12 ноября 2010 года по 12 ноября 2015 года, выданное органами здравоохранения. При этом, суд не учёл, что проверку правильности классификации товаров, заявленных в таможенной декларации, осуществляют должностные лица таможенных органов и проверка правильности классификации товаров осуществляется таможенным органом в рамках проведения таможенного контроля после выпуска товаров, и это является исключительным полномочием таможенного органа. При рассмотрении данного дела судом дана односторонняя оценка представленным доказательствам, нарушены нормы материального и процессуального права, неправильно определен и выяснен круг обстоятельств, имеющих значение для дела.

На заседании коллегии представитель Департамента поддержала апелляционную жалобу и просила удовлетворить.

На заседании коллегии представитель заявителя с доводами, изложенными в апелляционной жалобе Департамента и апелляционном ходатайстве прокурора, не согласилась и просила отказать.

Изучив материалы гражданского дела, доводы апелляционной жалобы, апелляционного ходатайства, заслушав представителей сторон, заключение прокурора, судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Основания к отмене или изменению решения суда в апелляционном порядке регламентированы ст.427 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – ГПК).

Суд первой инстанции, удовлетворяя требования заявителя, исходил из того, что при наличии регистрационного удостоверения РК-ЛС-5-№009622, по которому препарат АпилакГриндекс был зарегистрирован в Республике Казахстан в качестве лекарственного средства в период с 12 ноября 2010 года по 12 ноября 2015 года, Департамент не вправе был производить корректировку классификации товара.

Коллегия не соглашается с выводом суда первой инстанции в силу следующего.

Судом установлено, что ТОО «Аманат» в период с декабря 2013 года по октябрь 2015 года осуществлял ввоз на территорию Республики Казахстан препарата «Апилак Гриндекс» таблетки для рассасывания 10 мг, №25. Препарат прошел таможенное оформление с кодом ТН ВЭД 3004 90 000 2 (Лекарственные средства, (кроме товаров товарной позиции 3002,3005 или 3006), состоящие из смешанных или несмешанных продуктов, для использования в терапевтических или профилактических целях,

расфасованные в виде дозированных лекарственных форм (включая лекарственные средства в форме трансдермальных систем) или в формы или упаковки для розничной продажи: - прочие: - - расфасованные в формы или упаковки для розничной продажи: прочие).

Таможенное оформление производилось в соответствии с Постановлением Правительства Республики Казахстан №56 от 26.01.2009 года «Перечень лекарственных средств, в том числе лекарств субстанций, изделий медицинского (ветеринарного) назначения, включая протезно-ортопедические изделия, сурдотифлотехники и медицинской (ветеринарной) техники; материалов и комплектующих для производства лекарственных и диабетических средств, изделий медицинского (ветеринарного) назначения, включая протезно – ортопедические изделия, и медицинской техники, освобождаемых от налога на добавленную стоимость» с освобождением от налога на добавленную стоимость.

Департаментом с целью проверки соблюдения таможенного законодательства была проведена камеральная таможенная проверка деклараций по вопросу правильности классификации препарата «Апилак Гриндекс», заявленного в таможенных декларациях №№ 51804/181213/0011161, 51804/180214/0001055, 51804/120514/0003263, 51804/100415/0002211, 51804/150615/0003722, 51804/141015/0006812, 51804/090614/0004085, 51810/150415/0000079, 51810/170715/0000138, 51810/030815/0000143, 51810/211016/0000276.

По указанным таможенным декларациям заявитель произвел таможенное оформление товара «Апилак Гриндекс» по процедуре выпуск для внутреннего потребления. Данный товар был задекларирован по коду ТН ВЭД ЕАЭС 3004 90 0002.

В соответствии с п. 2, 3, 4, 5, 6, 13 ст. 78 Кодекса Республики Казахстан о Таможенном деле (действовавшего на момент принятия решений о классификации товаров) проверку правильности классификации товаров, заявленных в таможенной декларации, осуществляют должностные лица таможенных органов, за исключением должностных лиц контрольно-пропускных пунктов и специализированных таможенных учреждений.

Проверка правильности классификации товаров осуществляется таможенным органом в рамках проведения таможенного контроля после выпуска товаров, проводимого в порядке, установленном [главами 21 и 24](#) настоящего Кодекса.

В случае выявления неверной классификации товаров как до выпуска товаров, так и после их выпуска должностное лицо таможенного органа, определенного [пунктом 2](#) настоящей статьи, осуществляет классификацию товаров и принимает решение по классификации товаров по форме, определенной уполномоченным органом в сфере таможенного дела.

Классификация товаров осуществляется исходя из основных критериев: 1) функция, которую товар выполняет; 2) материал, из которого сделан товар.

В материалах дела имеется инструкция к применению препарата «Апилак Гриндекс» таблетки для рассасывания 10 мг., из которой следует, что данный препарат является биологически активной добавкой к пище, смесью биологически активных веществ, в состав которой входят: витамины (С, В1, В2, В5, В6, В8, В12, Н, фолиевая кислота, инозитол), макроэлементы (К, Na, Ca, Mg, Fe, P) и микроэлементы (Zn, Mn, Si, Co, S, Si, Ni, Cr, As, Bi), 23 различные аминокислоты, в том числе и незаменимые (например, гистидин, валин, метионин, триптофан), другие биологически активные вещества (например, фермент холинэстераза, медиатор ацетилхолин). Рекомендуются к применению в качестве биологически активной добавки к пище.

Исходя из функции, которую товар выполняет, согласно Основным правилам интерпретации 1 и 6 препарат «Апилак Гриндекс» относится к товарной позиции 2106 - «Пищевые продукты, в другом месте не поименованные или не включенные: - прочие: не содержащие молочных жиров, сахарозы,

изоглюкозы, глюкозы или крахмала или содержащие менее 1,5 мас.% молочного жира, 5 мас.% сахарозы или изоглюкозы, 5 мас. % глюкозы или крахмала».

В соответствии с Пояснениями к единой ТНВЭД в товарную позицию 3004 включаются «лекарственные средства (кроме товаров товарной позиции 3002, 3005 или 3006), состоящие из смешанных или несмешанных продуктов, для использования в терапевтических или профилактических целях, расфасованные в виде дозированных лекарственных форм (включая лекарственные средства в форме трансдермальных систем) или в формы или упаковки для розничной продажи:».

В пояснениях к товарной позиции 3004 оговаривается, что в данную товарную позицию не включаются пищевые добавки, содержащие витамины или минеральные соли, которые приготовлены в целях поддержания здоровья и хорошего самочувствия, но не имеют указаний по применению их для лечения или профилактики каких-либо заболеваний. Такие продукты, выпускаемые обычно в жидком виде, но которые могут также поставляться в порошках или таблетках, как правило, включаются в товарную позицию 2106 или группу 22.

В позицию 2106 включаются (16), продукты, часто относимые к «добавкам к пище» на базе экстрактов растений, фруктовых концентратов, меда, фруктозы и т.п. и содержащие добавки витаминов и иногда незначительные количества соединений железа. Эти продукты часто бывают расфасованы в упаковки с указанием, что они способствуют укреплению здоровья и улучшению самочувствия».

В силу того, что «Апилак Гриндекс таб. д/рассас.10мг» согласно инструкции по применению рекомендуется как дополнительный источник биологически активных веществ, способствующий укреплению здоровья и улучшению самочувствия, а не для лечения и профилактики заболеваний, в соответствии с Пояснениями к товарной позиции 3004 и 2106 «Апилак Гриндекс таблетки для рассасывания 10 мг.» подлежит классификации в товарной позиции ТН ВЭД 2106 «Пищевые продукты, в другом месте не поименованные или не включенные».

Ранее судом рассматривалось гражданское дело по заявлению ТОО «Аманат» к РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» об оспаривании уведомления об устранении нарушений о начисленных суммах таможенных платежей. Решением СМЭС Карагандинской области от 24 мая 2018 года в удовлетворении заявления ТОО «Аманат» было отказано. Постановлением судебной коллегии по гражданским делам Карагандинского областного суда от 03 августа 2018 года решение суда оставлено без изменения.

Апелляционной коллегией при рассмотрении указанного дела было установлено, что препарат «Апилак Гриндекс» относится к товарной позиции 2106 - «Пищевые продукты, в другом месте не поименованные или не включенные: - прочие: не содержащие молочных жиров, сахарозы, изоглюкозы, глюкозы или крахмала или содержащие менее 1,5 мас.% молочного жира, 5 мас.% сахарозы или изоглюкозы, 5 мас. % глюкозы или крахмала». Выявленный Департаментом факт неверной классификации товара ТОО привел к доначислению таможенных платежей и налогов по таможенным декларациям. В связи с тем, что товары классифицируемые кодом ТН ВЭД ЕАЭС 2106 90 920 0 не входят в «Перечень лекарственных средств», освобождаемых от налога на добавленную стоимость», в соответствии со статьей 268 Налогового Кодекса Республики Казахстан облагаются налогом на добавленную стоимость в размере 12%.

Согласно ч.2 ст.76 ГПК, обстоятельства, установленные вступившими в законную силу решением или постановлением суда по ранее рассмотренному гражданскому делу, обязательны для суда. Такие обстоятельства не доказываются вновь при разбирательстве других гражданских дел, в которых участвуют те же лица.

Коллегия принимает во внимание установленные постановлением апелляционной коллегией обстоятельства при рассмотрении данного дела.

Коллегия критически относится к доводам представителя заявителя о том, что препарат Апилак Гриндекс был зарегистрирован в Республике Казахстан в качестве лекарственного средства поэтому он правильно был классифицирован по коду ТН ВЭД ЕАЭС 3004 90 0002. Даже если препарат зарегистрирован как лекарственное средство, при оценке его функционального назначения согласно Основным правилам интерпретации и пояснениям к ТНВЭД он подлежит включению в товарную позицию 2106, поскольку предназначен для поддержания организма необходимыми витаминами, а не для лечения и профилактики заболевания.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства, коллегия считает, Департаментом правомерно на основании ст.78 Кодекса Республики Казахстан о Таможенном деле были вынесены решения по классификации товара №51800/17/0041 от 27 октября 2017 года и №51800/17/0044 от 7 ноября 2017 года.

С учетом изложенного, коллегия приходит к выводу о наличии оснований для отмены решения суда с принятием нового решения, в соответствии с пп.3 и пп.4 ч.1 ст.427 ГПК, в связи с несоответствием выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела, неправильное применение судом норм материального и процессуального права.

В связи с чем, решение суда подлежит отмене с принятием нового решения об отказе в удовлетворении заявления ТОО «Аманат», апелляционная жалоба Департамента и апелляционное ходатайство прокурора подлежат удовлетворению.

Руководствуясь п.п. 3) статьи 424 ГПК Республики Казахстан, коллегия

ПОСТАНОВИЛА:

Решение Специализированного межрайонного экономического суда Карагандинской области от 09 июля 2018 года по гражданскому делу по заявлению ТОО «Аманат» к РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» о признании незаконным и отмене решений №51800/17/0041 от 27.10.2017 года, № 51800/17/0044 от 07.11.2017 года - отменить.

Вынести новое решение об отказе в удовлетворении заявления ТОО «Аманат» о признании незаконным и отмене решений РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» за №51800/17/0041 от 27.10.2017 года, № 51800/17/0044 от 07.11.2017 года.

Апелляционную жалобу РГУ «Департамент государственных доходов по Карагандинской области» и апелляционное ходатайство прокурора – удовлетворить.

Постановление вступает в законную силу со дня его оглашения.

В течение шести месяцев со дня вступления в законную силу, стороны и другие лица, участвующие в деле вправе с соблюдением требований главы 54 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан подать в Верховный Суд Республики Казахстан ходатайство (протест) о пересмотре постановления суда в кассационном порядке.

Председательствующий Жунусова А.Д.

Судьи Кнителъ Е.Е.

Казтаева А.Т.

Копия верна.

Судья

Жунусова А.Д.

