

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 8 июля 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено 13 июля 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Приморского УФАС России Трякина В.В., членов комиссии: Самсоновой В.М. - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, Лапушкиной О.В. – ведущего специалиста отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 25/08-2010 по признакам нарушения Находкинской таможней Дальневосточного таможенного управления ФТС России (ул. Портовая, 17, г. Находка, 692904) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

при участии:

от заявителя – лично;

от ответчика - Находкинской таможни: Барсуков С.А. – заместитель начальника правового отдела Находкинской таможни; заместитель начальника Находкинской таможни по экономической деятельности – Руднева З.С.; начальник отдела таможенных ограничений и экспортного контроля Находкинской таможни Морозова Е.В., начальник отдела торговых ограничений и экспортного контроля службы федеральных таможенных доходов Дальневосточного таможенного управления Коваль С.Н., личности установлены по служебным удостоверениям

УСТАНОВИЛА:

Индивидуальный предприниматель обратился в Приморское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства Таможенным постом «Морской порт Восточный» Находкинской таможни.

В заявлении указывается, что Таможенный пост «Морской порт Восточный» отказал в принятии ГТД (грузовой таможенной декларации) № < >, поданной для таможенного оформления ввезенного товара – шин пневматических резиновых для автомобиля, бывших в употреблении, сохранивших потребительские свойства, высотой протектора более 3 мм, код ЕТН ВЭД 4012 20 000.

Таможенный пост «Морской порт Восточный» Находкинской таможни отказал в принятии ГТД из-за непредставления заявителем лицензии Минпромторга на ввоз опасных отходов, которые ограничены к ввозу в соответствии с Единым перечнем товаров, к которым применяются ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами и Положением о применении ограничений, утвержденных Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС от 27.11.2009 N 19 и Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 N 132.

По мнению заявителя, требование таможенного органа противоречит подпункту 1 пункта 8 Положения о порядке ввоза на таможенную территорию Таможенного

союза, согласно которому под опасными отходами понимаются вещества или предметы, предназначенные для удаления или подлежат удалению, и статье 1 Федерального закона «Об отходах производства и потребления», которая определяет отходы, в том числе товары, утратившие свои потребительские свойства. Ввезенные ею шины не являются опасными отходами, так как они не утратили своих потребительских свойств, высота протектора составляет более 3 мм, их ввоз на территорию России не подлежит лицензированию.

Заявитель считает, что отказ Таможенного поста «Морской порт Восточный» Находкинской таможни в принятии ГТД нарушает статью 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции», так как является необоснованным, отказом фактически устанавливается запрет на осуществление ею предпринимательской деятельности по продаже на территории РФ импортных пневматических шин бывших в употреблении, но сохранивших свои потребительские свойства, которая для нее является единственной, приносящей доход деятельностью, влечет ее банкротство как индивидуального предпринимателя, так и иных предпринимателей, осуществляющих аналогичную деятельность.

В связи с отказом в принятии ГТД для оформления ввезенного товара заявитель просит принять меры по прекращению Таможенным постом «Морской порт Восточный» Находкинской таможни нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения заявления Находкинская таможня в письменном ответе на запрос Приморского УФАС России от 24.03.2010 № 1759/08 объяснила отказ в принятии ГТД тем, что товар - шины пневматические резиновые для автомобиля, бывшие в употреблении, код ЕТН ВЭД 4012 20 000 в соответствии с подпунктом 2.3 пункта 2 Единого перечня товаров, к которым применяются запреты или ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами, относятся к отходам, ввоз которых с 01.01.2010 на таможенную территорию Таможенного союза, вывоз с таможенной территории Таможенного союза осуществляется на основании лицензий, выдаваемых уполномоченным государственным органом государства - членом таможенного союза, на территории которого зарегистрирован заявитель. На территории Российской Федерации таким органом является Минпромторг России (письмо от 06.04.2010 № < >).

При рассмотрении дела заявитель поддержал свою позицию, изложенную в заявлении, указав, что им были приняты все возможные меры для урегулирования данной проблемы.

В частности, заявителем были направлены письма в Минпромторг России, в Ростехнадзор России, в Комиссию таможенного союза, в Федеральную таможенную службу, Дальневосточное таможенное управление по вопросу предоставления при таможенном оформлении лицензии на ввоз шин пневматических, резиновых, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства (письма представлены заявителем в ходе подготовки к рассмотрению дела).

Заявитель сообщил, что им были предприняты попытки произвести реэкспорт

(возврат) этого товара поставщику и получения лицензии на ввоз отходов, но осуществить эти действия оказалось также не возможно. В результате были понесены большие убытки, связанные с хранением ввезенного товара на таможенном складе, из-за отказа Находкинской таможни в таможенном оформлении товара коммерческой структуре, а не государству за хранение товара были выплачены 320 000 рублей, осуществление его предпринимательской деятельности практически остановлено.

Считает, что Находкинская таможня нарушает антимонопольное законодательство, так как ее действия препятствуют предпринимательской деятельности, которая является для заявителя основной.

Представители Находкинской таможни не согласились с заявителем, изложили свою позицию, содержащуюся в письменных пояснениях. В подтверждение своих доводов дополнительно представили копию письма Федеральной таможенной службы от 24.05.2010 № 01.10/25589, копию письма Ответственного секретаря комиссии таможенного союза от 22.04.2010, Решение Комиссии таможенного союза № 1 от 04.02.2009 «Об ответственном секретаре Комиссии таможенного союза», Решение Межгоссовета ЕврАзЭС на уровне глав государств № 15 от 27.11.2009 «О вопросах организации деятельности Комиссии таможенного союза», Договор о Комиссии таможенного союза.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, проанализировав их доводы и возражения, исследовав материалы дела, Комиссия считает установленными следующие обстоятельства.

Заявитель является индивидуальным предпринимателем, зарегистрированным 10.09.2004 Инспекцией МНС России по Советскому району г. Владивостока, о чем внесена запись в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей за основным государственным регистрационным номером (ОГРН) < >, свидетельство серия <...> < >.

Предпринимательская деятельность, которую осуществляет заявитель, - розничная продажа импортных пневматических резиновых шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства и пригодных для эксплуатации на транспортных средствах.

Являясь участником внешнеэкономической деятельности и регулярно осуществляя ввоз импортных шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, заявитель 11 января 2010 года ввез на территорию России из Японии по контракту от 16.01.2009 № < > товар – шины пневматические резиновые для автомобиля, бывшие в употреблении, сохранившие потребительские свойства, высотой протектора более 3 мм, код ЕТН ВЭД 4012 20 000 и колеса ходовые, из алюминия, в сборе с шиной для автомобиля, бывшие в употреблении, сохранившие потребительские свойства, высота протектора более 3 мм, код ЕТН ВЭД 870870.

Для оформления указанного товара заявитель подал в Таможенный пост «Морской порт Восточный» Находкинской таможни ДВТУ ФТС России грузовую таможенную декларацию (ГТД) № < >.

Таможенный пост «Морской порт Восточный» Находкинской таможни в виде

отметки на описи документов от 28.01.2010 отказал в принятии ГТД со ссылкой на пункт 2 статьи 132 ТК РФ в связи с непредставлением документов, необходимых для таможенного оформления товара (шин пневматических резиновых для автомобиля, бывших в употреблении, сохранивших потребительские свойства, высотой протектора более 3 мм, код ЕТН ВЭД 4012 20 000), а именно, из-за непредставления лицензии Минпромторга на ввоз отходов.

30.03.2010 заявителем было получено заключение Департамента экспертиз Торгово-промышленной палаты города Находки ТПП Российской Федерации № 66-03/10 от 30.03.2010, согласно которому указанные шины, бывшие в употреблении (в эксплуатации), пригодны для дальнейшей эксплуатации автотранспортом, не являются отходами.

31.03.2010 Таможенный пост «Морской порт Восточный» Находкинской таможни, несмотря на представление заявителем экспертного заключения, подтверждающего пригодность для эксплуатации автотранспортом ввезенных шин, бывших в употреблении, ссылаясь на пункт 2 статьи 132 ТК РФ, вновь отказал в принятии ГТД в связи с непредставлением лицензии на ввоз отходов, сделав отметку об отказе на описи документов от 30.03.2010.

Для урегулирования данного вопроса заявителем в адрес Минпромторга России, Ростехнадзора, Комиссии таможенного союза Евразийского экономического сообщества были направлены обращения относительно предоставления при таможенном оформлении лицензии на ввоз шин пневматических, резиновых, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства.

Из ответов Департамента государственного регулирования внешнеторговой деятельности Минпромторга России от 03.02.2010 № ПГ-07-195 и от 05.04.2010 № 07-1818, Ростехнадзора от 09.04.2010 № 04-00-08/2214, и Секретариата Комиссии таможенного союза Евразийского экономического сообщества от 26.03.2010 № КТС/06-267 на обращения заявителя следует, что шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении, но не утратившие потребительские свойства и пригодные для дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах по прямому назначению, не являются отходами, получение лицензии Минпромторга на их ввоз не требуется.

Находкинская таможня отказ заявителю в принятии ГТД для оформления товара и предъявление требования о представлении лицензии на ввоз отходов обосновывает следующим.

Шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении, код ЕТН ВЭД 4012 20 000 включены в подпункт 2.3 пункта 2 Единого перечня «Опасные отходы, ограниченные к перемещению через таможенную границу Таможенного союза при ввозе и (или) вывозе».

Пунктом 1 Решения Комиссии таможенного союза от 07.11.2009 № 132 «О едином нетарифном регулировании таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации» предусмотрено, что в торговле с третьими странами запреты и ограничения к товарам, включенным в Единый перечень, применяются с 01.01.2010.

До 01.01.2010 Находкинская таможня при таможенном оформлении товара – шин,

бывших в употреблении руководствовалась Постановлением Правительства РФ от 17.07.2003 № 442 «О трансграничном перемещении отходов» и письмом ГТК России от 27.11.2003 № 01-6/46657 «О возможности ввоза в Российскую Федерацию старых шин».

Указанным постановлением Правительства РФ запрещается ввоз (транзит) на территорию (по территории) Российской Федерации старых шин, код ТН ВЭД России – из 401220000.

Согласно письму ГТК России от 27.11.2003 № 01-06/46657 к старым шинам относятся шины, бывшие в употреблении, утратившие свои потребительские свойства.

Ввоз в Российскую Федерацию шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, возможен при документальном подтверждении их соответствия действующим в Российской Федерации стандартам и использования по прямому назначению для эксплуатации на соответствующих транспортных средствах. Для проверки заявленных сведений о перемещаемых товарах могут быть использованы заключения экспертных организаций, аккредитованных в установленном порядке, или имеющих лицензии на этот вид деятельности, а также решения Минприроды России (его территориальных органов) и заключения таможенных лабораторий. Факт сохранения потребительских свойств шин, бывших в употреблении, подтверждался заключениями экспертных организаций, в основном заключениями ТПП.

С 01.01.2010 ввоз отходов, включенных в Единый перечень, возможен только при наличии лицензии Минпромторга России на ввоз и (или) вывоз отходов без каких-либо исключений применительно к свойствам товара.

В соответствии с международным соглашением от 09.06.2009 «О порядке введения и применения мер, затрагивающих внешнюю торговлю товарами, на единой таможенной территории в отношении третьих стран» изменение установленного лицензионного порядка ввоза на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении возможно только путем внесения соответствующих изменений в раздел 2.3 Единого перечня. Такими полномочиями наделена Комиссия таможенного союза.

По доводам Находкинской таможни к товарной позиции < > относятся бывшие в употреблении пневматические резиновые шины и покрышки, пригодные или для дальнейшего использования, или для восстановления.

Приводя этот довод, Находкинская таможня ссылается на пояснения к Единому таможенному тарифу, утвержденному Решением Межгоссовета ЕврАзЭС от 27.11.2009 № 18, Решением Комиссии таможенного союза от 27.1.2009 № 130.

Согласно письменным пояснениям Дальневосточного таможенного управления, представленным по запросу Приморского УФАС России в письме от 07.04.2010 № < >, наличие лицензии на ввоз отходов, включенных в Единый перечень товаров, к которым применяются запреты и ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами и Положением о применении ограничений, утвержденных Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС от 27.11.2009 N 19 и Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 N 132, является

обязательным условием для таможенного оформления шин и покрышек, бывших в употреблении, в отсутствие такой лицензии исключена возможность их ввоза на таможенную территорию.

Как указывает Дальневосточное таможенное управление в этих пояснениях, в настоящее время критерии, определяющие пригодность шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении, к дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах, отсутствуют, не определен федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный выдавать заключения об отнесении (не отнесении) этого товара к категории опасных отходов в каждом конкретном случае перемещения товаров.

Отсутствие лицензии является основанием для отказа в таможенном оформлении товаров, непредставление лицензии на ввоз товаров, относящихся к опасным отходам, является невыполнением условия, соблюдение которого необходимо для принятия таможенной декларации, исключающим последующее таможенное оформление и выпуск товаров.

Позиция Дальневосточного таможенного управления и Находкинской таможни основывается на разъяснениях Федеральной таможенной службы, содержащихся в письмах от 06.04.2010 № < > и от 24.05.2010 № < >.

Из письма от 24.05.2010 № < > следует, что Федеральная таможенная служба не согласна с тем, что Минпромторг России не относит шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении и сохранившие потребительские свойства, к категории отходов и не выдает лицензии на их ввоз, основываясь на национальном природоохранном законодательстве, а не на положениях международных договоров, заключенных в рамках таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерацией, которые имеют приоритет над соответствующими нормами российского законодательства.

Федеральной таможенной службой указывается, что в рамках действующей редакции Единого перечня позиция Минпромторга России в отношении безлицензионного ввоза таких товаров не может быть принята ФТС России по причине отсутствия национальных стандартов на шины, бывшие в употреблении, а также доступных критериев, определяющих пригодность шин пневматических к дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах.

В целях выработки единой позиции в отношении ввоза на территорию таможенного союза указанных товаров Минпромторгом России с участием заинтересованных министерств и ведомств, в том числе и ФТС России, было предложено внести в проект решения Комиссии таможенного союза пункт, касающийся исключения регулирования ввоза на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении и ввозимых в целях использования по прямому назначению. Указанное предложение не нашло поддержки у белорусской и казахстанской Сторон.

В настоящее время ФТС России совместно с Минпромторгом России, Минэкономразвития России, ФАС России, Минприроды России продолжает работу по урегулированию сложившейся ситуации рассматривает вопрос о запрете ввоза бывших в употреблении и восстановленных шин.

Согласно письму Ответственного секретаря Комиссии таможенного союза от 22.04.2010, представленному Находкинской таможней, белорусская сторона по предложению об исключении регулирования ввоза на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении и ввозимых в целях использования по прямому назначению, считает, что принятие этого предложения создаст условия для неконтролируемого ввоза на территорию таможенного союза отходов шин и покрышек, непригодных для дальнейшего использования, поскольку зачастую не представляется возможным при осуществлении ввоза определить пригодность шин к эксплуатации, а в сложившейся мировой практике существует экономическая заинтересованность в вывозе шин и покрышек, непригодных для дальнейшего использования с территории третьих стран на территорию таможенного союза, так как собственники названных отходов производят финансовые платежи при передаче их на использование, захоронение.

Вместе с тем, Решением Арбитражного суда Приморского края от 27 апреля 2010 года по делу А51-5064/2010, оставленным без изменения апелляционной арбитражной инстанцией, действия Находкинской таможни по отказу в принятии ГТД, поданной заявителем, признаны незаконными в связи с их несоответствием таможенному законодательству, регулиющему порядок ввоза на таможенную территорию таможенного союза, вывоза с таможенной территории таможенного союза и транзита по территории таможенного союза опасных отходов.

Арбитражный суд обязал Находкинскую таможню принять ГТД к таможенному оформлению. В связи с этим на момент рассмотрения Комиссией дела товар, ввезенный заявителем, прошел таможенное оформление и выпущен Находкинской таможней на территорию России.

Кроме того, по информации, представленной Владивостокской таможней, Комиссией установлено, что в период с 01.01.2010 в зоне деятельности Владивостокской таможни на ввоз шин пневматических резиновых, бывших в употреблении (субпозиция ТН ВЭД ТС 4012 20000), было оформлено 78 ГТД, поданных 34 участниками внешнеэкономической деятельности. Выпуск товара производился на основании заключений экспертов о техническом состоянии, о соответствии его требованиям ГОСТ Р51709-2004 и пригодности шин к дальнейшей эксплуатации. Экспертиза проводилась Приморской торгово-промышленной палатой, ООО «Центр технической независимой экспертизы», ООО СВТС ДВ ЦИТПО, ООО «Нихон», ООО «Даль-Соэкс», ООО «Профэкспертиза».

Как пояснил по данному факту сотрудник Дальневосточного таможенного управления, представлявший интересы Находкинской таможни, таможенное оформление Владивостокской таможней шин, бывших в употреблении, но пригодных к эксплуатации, производилось при предъявлении именных (адресных) писем Минпромторга России.

При таких обстоятельствах, Комиссия находит отказ Находкинской таможни в принятии ГТД, поданной заявителем, нормативно необоснованным, а требование о предоставлении лицензии Минпромторга России на ввоз отходов для таможенного оформления шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, не предусмотренным законодательством РФ, исходя из следующего.

Пунктами 1 и 2 статьи 131 ТК РФ предусмотрено, что подача таможенной декларации должна сопровождаться представлением в таможенный орган

документов, подтверждающих заявленные в таможенной декларации сведения. При декларировании товаров представляются, в том числе разрешения, лицензии, сертификаты и (или) иные документы, подтверждающие соблюдение ограничений, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

В соответствии с пунктом 2 статьи 132 ТК РФ поданная таможенная декларация принимается таможенным органом в день ее получения, за исключением случаев: таможенная декларация подана в таможенный орган, не правомочный принимать таможенные декларации; таможенная декларация подается ненадлежащим лицом; в таможенной декларации не указаны необходимые сведения (статья 124); таможенная декларация не подписана либо не удостоверена надлежащим образом или составлена не по установленной форме; при подаче таможенной декларации не представлены документы, необходимые для таможенного оформления, за исключением документов, которые могут быть представлены после принятия таможенной декларации в соответствии с пунктом 5 статьи 131 настоящего Кодекса; в отношении декларируемых товаров не совершены действия, которые в соответствии с настоящим Кодексом должны совершаться до подачи или одновременно с подачей таможенной декларации.

Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС от 27.11.2009 N 19 и Решением Комиссии Таможенного союза от 27.11.2009 N 132 (ред. от 27.01.2010) утверждены Единый перечень товаров, к которым применяются запреты или ограничения на ввоз или вывоз государствами - членами Таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества в торговле с третьими странами и Положение о применении ограничений (далее - Единый перечень товаров).

Пункт 2.3. Единого перечня товаров содержит наименования опасных отходов, ограниченных к перемещению через таможенную границу Таможенного союза при ввозе и (или) вывозе, среди которых указан товар «Шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении» (Код ЕТН ВЭД из 4012 20 000).

Пунктом 4 Положения к п.2.3 о порядке ввоза на таможенную территорию таможенного союза, вывоза с таможенной территории таможенного союза и транзита по таможенной территории таможенного союза опасных отходов (далее - Положение) предусмотрено, что ввоз и вывоз отходов, за исключением транзита через государства-участники таможенного союза в целях их удаления, осуществляется на основании лицензий, выдаваемых уполномоченным государственным органом государства-члена таможенного союза, на территории которого зарегистрирован заявитель.

Пункт 8 Положения определяет, что отходы - вещества или предметы, которые удаляются, предназначены для удаления или подлежат удалению в соответствии с экологическим законодательством государств-членов таможенного союза, использование отходов - сбор, транспортировка и удаление опасных и других отходов, включая последующий контроль за местами удаления, удаление отходов - любая операция, определенная приложением IV к Базельской конвенции, а также иная операция, предусмотренная национальным законодательством государств-членов таможенного союза.

Следовательно, шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении (Код

ЕТН ВЭД из 4012 20 000), являются отходами, если они предназначены для удаления или подлежат удалению в соответствии с экологическим законодательством государств - членом таможенного союза.

В силу определения, которое используется Положением, шины и покрышки пневматические, бывшие в употреблении, но не утратившие свои потребительские свойства и пригодные для дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах по прямому назначению, не являются отходами.

В соответствии с национальным экологическим законодательством, в частности, со статьей 1 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ (ред. от 30.12.2008) «Об отходах производства и потребления» отходами производства и потребления являются остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий и продуктов, которые образовались в процессе производства или потребления, а также товары (продукция), утратившие свои потребительские свойства.

То есть законодательно закрепленным критерием отнесения товаров к отходам производства и потребления является утрата их потребительских свойств.

Таким образом, на ввоз на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении, но не утративших свои потребительские свойства и пригодных для дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах по прямому назначению, не может распространяться действие Положения и не требуется получение соответствующей лицензии в Минпромторге России.

Данный вывод подтверждается письмами Департамента государственного регулирования внешнеторговой деятельности Минпромторга России от 03.02.2010 № ПГ-07-195 и от 05.04.2010 № 07-1818, Ростехнадзора от 09.04.2010 № 04-00-08/2214, и Секретариата Комиссии таможенного союза Евразийского экономического сообщества от 26.03.2010 № КТС/06-267.

Исходя из норм национального экологического законодательства и норм международных договоров, лицензии на импорт товаров - шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении, но не утративших свои потребительские свойства и пригодных для дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах по прямому назначению Минпромторгом России не выдаются, так как этот товар не относится к отходам.

Доказательством того, что ввезенный заявителем товар, в таможенном оформлении которого отказано Находкинской таможней, не утратил потребительские свойства и не относится к отходам, является экспертное заключение эксперта Департамента экспертиз ТПП г. Находки от 30.03.2010 № 66-03/10.

Следовательно, для таможенного оформления этого товара получение заявителем лицензии Минпромторга не требовалось.

Комиссией не может быть признан состоятельным довод таможенных органов о том, что в настоящее время критерии, определяющие пригодность шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении, к дальнейшей эксплуатации на транспортных средствах, отсутствуют, не определен федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный выдавать заключения об отнесении (неотнесении) этого товара к категории опасных отходов в каждом конкретном

случае перемещения товаров, по следующим основаниям.

В соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее - Закон о техническом регулировании) документом, устанавливающим обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции, в том числе зданиям, строениям и сооружениям или к связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации) является технический регламент.

Пунктом 1 статьи 46 Закона о техническом регулировании определено, что со дня вступления в силу настоящего Федерального закона впредь до вступления в силу соответствующих технических регламентов требования к продукции или к связанным с ними процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, подлежат обязательному исполнению только в части, соответствующей целям: защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества; охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений; предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей; обеспечения энергетической эффективности.

Согласно пункту 2 статьи 46 Закона о техническом регулировании со дня вступления в силу настоящего Федерального закона обязательное подтверждение соответствия осуществляется только в отношении продукции, выпускаемой в обращение на территории Российской Федерации.

До дня вступления в силу соответствующих технических регламентов обязательная оценка соответствия, в том числе подтверждение соответствия и государственный контроль (надзор), а также маркирование продукции знаком соответствия осуществляется в соответствии с правилами и процедурами, установленными нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, принятыми до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Исходя из этих законоположений, до вступления в силу соответствующего регламента исполнению подлежат требования к эксплуатации шин, бывших в употреблении, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти.

В соответствии с подпунктом 5.1. пункта 5 Основных положений по допуску транспортных средств к эксплуатации и обязанностям должностных лиц по обеспечению безопасности дорожного движения Правил дорожного движения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090, эксплуатация транспортных средств запрещается при наличии у легковых автомобилей шин с остаточной высотой рисунка протектора менее 1,6 мм, грузовых автомобилей – 1 мм, автобусов -2 мм.

Указанные критерии пригодности шин к эксплуатации на транспортных средствах являются действующими.

Кроме того, до принятия и вступления в силу соответствующего технического регламента действует межгосударственный стандарт ГОСТ 4754-97, принятый Межгосударственным советом по стандартизации, метрологии и сертификации, за принятие которого голосовали, в том числе, Республика Беларусь и Республика Казахстан. Постановлением Государственного комитета Российской Федерации по стандартизации, метрологии и сертификации от 25.11.1997 № 375 этот межгосударственный стандарт введен непосредственно в качестве государственного стандарта Российской Федерации с 1 января 1999 года.

Подтверждение того, что шины, бывшие в употреблении, пригодны к эксплуатации, соответствуют установленным требованиям качества и безопасности дает основание не относить их к отходам. Следовательно, соответствующее заключение о пригодности шин, бывших в употреблении, к эксплуатации не требует заключения об отнесении (неотнесении) товара к отходам.

Законом о техническом регулировании также определены органы, правомочные осуществлять сертификацию товаров на соответствие их качеству и безопасности, пригодности к эксплуатации и их ответственность.

Согласно упомянутому выше письму Ростехнадзора заключения о соответствии шин, бывших в употреблении, установленным требованиям качества и безопасности, и возможности эксплуатации на транспортных средствах вправе выдавать аккредитованные экспертные организации, осуществляющие деятельность по оценке соответствия продукции установленным требованиям качества и безопасности.

Таковыми аккредитованными экспертными организациями являются Торгово-промышленная Палата Российской Федерации, ее территориальные органы, ООО «Центр технической независимой экспертизы», ООО СВТС ДВ ЦИТПО, ООО «Нихон», ООО «Даль-Соэкс», ООО «Профэкспертиза».

Комиссия не может согласиться с доводом Находкинской таможни о том, что к товарной позиции 401220000 относятся бывшие в употреблении пневматические резиновые шины и покрышки, пригодные или для дальнейшего использования, или для восстановления, так как таможенным органом расширительно толкуется эта товарная позиция путем привязки к наименованию шин наименование товара из Единого таможенного тарифа, утвержденного Решением Межгоссовета ЕврАзЭС от 27.11.2009 № 18, Решением Комиссии таможенного союза от 27.1.2009 № 130. .

Согласно пункту 2.3. Единого перечня товаров к товару, классифицируемому в подсубпозиции 4012 20 000 ТН ВЭД ТС, относятся шины и покрышки, бывшие в употреблении. В наименовании товара не содержится указания на пригодность для дальнейшего использования или для восстановления.

Единый таможенный тариф - свод ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, ввозимым не единую таможенную территорию из третьих стран, систематизированный в соответствии с единой Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности таможенного союза.

По мнению Комиссии, Единый таможенный тариф относительно к Единому перечню товаров применяется в части, устанавливающей размер ставки таможенной пошлины, подлежащей уплате при ввозе товара.

Учитывая, что Единый таможенный тариф содержит товарную позицию шины и покрышки пневматические резиновые, восстановленные или бывшие в употреблении для транспортных средств, Код ТН ВЭД ТС 4012, не исключается (не ограничивается) ввоз на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических резиновых, восстановленных или бывших в употреблении, для использования на транспортных средствах как товара, а не как отходов.

Ссылка таможенных органов в подтверждение своей позиции на то, что исключение шин, бывших в употреблении из Единого перечня товаров, ограниченных к ввозу, не поддержана членами таможенного союза (белорусской и казахстанской сторонами), не может свидетельствовать о том, что шины, бывшие в употреблении, но не утратившие потребительские свойства и пригодные для использования на автотранспортных средствах, являются отходами, следовательно, на их ввоз требуется получение соответствующей лицензии.

Как следует из письма Ответственного секретаря Комиссии таможенного союза от 22.04.2010, белорусской стороной не поддержано предложение об исключении регулирования ввоза на территорию таможенного союза шин и покрышек пневматических, бывших в употреблении, в связи с опасением неконтролируемого ввоза на территорию таможенного союза отходов шин и покрышек, непригодных для дальнейшего использования.

Это обстоятельство (факт) может свидетельствовать об обратном, а именно, о том, что Комиссия таможенного союза разграничивает ввоз шин, бывших в употреблении, но пригодных к эксплуатации, и ввоз шин, бывших в употреблении, непригодных для дальнейшего использования, как отходов.

Учитывая, что вопрос о ввозе шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, не урегулирован (находится в стадии урегулирования), а уполномоченные органы (Минпромторг России, Ростехнадзор, Секретариат Комиссии таможенного союза) занимают отличную от таможенных органов позицию, Комиссия считает, что не может быть ограничено таможенное оформление при ввозе для эксплуатации на транспортных средствах шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, при наличии заключения аккредитованной в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» экспертной организации о соответствии этого товара установленным требованиям качества и безопасности, пригодности к эксплуатации на транспортных средствах.

Кроме вышеизложенного, незаконность (необоснованность) отказа Находкинской таможни в таможенном оформлении ввезенных заявителем шин, бывших в употреблении, но не утративших свои потребительские свойства, из-за непредставления лицензии Минпромторга на ввоз отходов при наличии соответствующего заключения экспертной организации подтверждается также решением Арбитражного суда Приморского края от 27 апреля 2010 года по делу А51-5064/2010, оставленным без изменения Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 01.07.2010.

Согласно статьи 16 Арбитражно-процессуального кодекса РФ вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов и организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Из установленного Комиссией следует, что Находкинская таможня, необоснованно отказывая в принятии ГТД для таможенного оформления шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, при наличии заключения экспертной организации об их соответствии установленным требованиям качества и безопасности, пригодности к эксплуатации на транспортных средствах создала препятствование осуществлению заявителем, а равно другими предпринимателями, хозяйственной деятельности путем предъявления не предусмотренного законодательством РФ требования о представлении лицензии Минпромторга на ввоз отходов.

Находкинская таможня создала дискриминационные условия для осуществления деятельности хозяйствующими субъектами - участниками внешнеэкономической деятельности, а именно, поставила заявителя, а равно других предпринимателей, осуществлявших через нее, в частности, через Таможенный пост «Морской порт «Восточный» таможенное оформление ввезенных шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, в неравное положение по сравнению с предпринимателями, оформлявшими такой же товар через Владивостокскую таможню, которая без препятствования принимала ГТД для оформления указанных шин при наличии заключений экспертных заключений о сохранении их потребительских свойств, пригодности к дальнейшей эксплуатации.

Комиссией не принимается довод сотрудника Дальневосточного таможенного управления о том, что Владивостокской таможней таможенное оформление шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, производилось при представлении именных (адресных) писем Минпромторга России, так как адресные письма Минпромторга не являются разрешительным документом для таможенных органов для целей осуществления таможенного оформления товаров, а направляются участникам внешнеторговой деятельности в рамках реализации функций по выдаче разъяснений по вопросам, отнесенным к сфере деятельности Министерства (письмо Минпромторга России от 05.04.2010 № 07-1818, направленного в адрес заявителя).

Требование таможенными органами для таможенного оформления товара представления таких писем Минпромторга России Комиссией оценивается как необоснованное (незаконное), так как такое требование не предусмотрено законодательством РФ.

Следовательно, действия Находкинской таможни по отказу в таможенном оформлении шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, при наличии заключения экспертной организации об их пригодности к эксплуатации на транспортных средствах и требование представления лицензии на ввоз отходов влекут ограничение конкуренции на рынке розничной продажи автомобильных шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства.

В соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции

органам власти (государственным органам, органам местного самоуправления) запрещается совершать действия и принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, запрещается необоснованное препятствование хозяйствующими субъектами осуществлению деятельности, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством требований к товарам и хозяйствующим субъектам.

Согласно позиции кассационной и высшей арбитражных судебных инстанций, из толкования статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» следует, что нарушением (недопущением, ограничением, устранением) конкуренции являются любые действия органов власти, необоснованно препятствующие осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами (Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа № А33-7771/2007-Ф02-824/2008; Ф02-743/2008, Определение ВАС № 8208/08).

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Находкинской таможни нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Находкинской таможней пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в отказе в принятии грузовой таможенной декларации (ГТД) для оформления ввезенного товара - шин, бывших в употреблении, но не утративших потребительские свойства, при наличии заключения экспертной организации об их соответствии установленным требованиям качества и безопасности и пригодности к эксплуатации, создавшего необоснованное препятствование осуществлению хозяйственной деятельности индивидуальным предпринимателем < > путем установления не предусмотренного законодательством Российской Федерации требования о представлении лицензии на ввоз отходов, и повлекшего ограничение конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Учитывая, что во исполнение решения Арбитражного суда от 27 апреля 2010 года по делу А51-5064/2010 Находкинской таможней произведено таможенное оформление ввезенного индивидуальным предпринимателем Гагариной Л.Г. товара, выдать Находкинской таможне предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции: довести до сведения своих структурных подразделений, осуществляющих таможенное оформление товаров, о вынесенном Приморским УФАС России решении по делу № 25/08-2010 по факту нарушения Находкинской таможней пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Приморского края.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.