

РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 2 июля 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 16 июля 2012 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

рассмотрев дело **№04-01/07-2012** по признакам нарушения **Смоленской таможней** части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России поступило заявление ООО «Зенит» (далее также Общество), касающееся возможного нарушения Смоленской таможней, ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства.

Из заявления следует, что ООО «Зенит» занимается оптовой торговлей керамической плиткой производства ООО «Атем» (Украина). Таможенное оформление Заявитель осуществляет на Заднепровском таможенном посту Смоленской таможни. Поставка товара осуществляется железнодорожным транспортом до станции Красный Бор Смоленского центра организации работы железнодорожных станций Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», где имеется постоянная зона таможенного контроля (далее – ПЗТК) и Заявителем арендуются складские помещения. При таможенном оформлении товара, при принятии решения о необходимости проведения таможенного досмотра до 2012 года досмотр проводился на станции Красный Бор в зоне таможенного контроля.

С начала 2012 года Смоленской таможней принято решение, согласно которому все вагоны, подлежащие досмотру, должны быть доставлены в зону таможенного контроля на станцию Смоленск Смоленского центра организации работы железнодорожных станций Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», по адресу: г. Смоленск, ул. Ново-Московская, д. 21. При необходимости проведения таможенного досмотра Смоленская таможня даёт ОАО «РЖД» указания о доставке груза из одной ПЗТК в другую (со станции Красный Бор до станции Смоленск и обратно), в связи с чем Заявитель несёт дополнительные расходы.

Для проведения досмотра участники внешнеэкономической деятельности также

должны заключить договор на транспортно-экспедиционные услуги, оказываемые по договорному тарифу, со Смоленской механизированной дистанцией погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Московской дирекции по управлению терминально-складским комплексом – структурного подразделения Центральной дирекции по управлению терминально-складским комплексом – филиала ОАО «РЖД», находящейся по адресу: г. Смоленск, ул. Ново-Московская, д. 21 (далее – МЧ-13), для осуществления погрузочно-разгрузочных работ в зоне таможенного контроля.

Как следует из информации, представленной Смоленской таможней, в целях проведения таможенного контроля в формах таможенного осмотра и таможенного досмотра товаров и транспортных средств, их перемещения под таможенным наблюдением, разгрузки и перегрузки (перевалки) товаров с транспортного средства, временного хранения, завершения таможенной процедуры таможенного транзита приказами Смоленской таможни от 13.09.2010 №№ 1011, 1012, 1013, 1014, 1015, 1018, 1019, 1020 были созданы и функционируют в настоящее время ПЗТК на станциях Смоленск, Смоленск-Сортировочный, Рудня, Гнездово, Красный Бор, Вязьма, Вязьма-Брянская, Вязьма-Новоторжская, Вязьма-Брянская.

Письмом от 02.04.2012 № 01-11/6201 Смоленская таможня сообщила, что в ПЗТК на станции Красный Бор проведение таможенного досмотра осуществлялось до 21.11.2011.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности, запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении, и дополнительно пояснил следующее.

Жалоба была подана в связи с тем, что Смоленская таможня в ПЗТК на станции Красный Бор, открытой в том числе и для проведения процедуры таможенного досмотра, перестала проводить таможенные досмотры. При этом никакие информационные письма Заявителю не направлялись. В настоящее время при необходимости проведения таможенного досмотра Заявителю выдается уведомление о доставке груза в ПЗТК на станции Смоленск. В то же время не всегда есть свободные локомотивы для доставки вагонов на станцию Смоленск, досмотр на станции Смоленск не всегда может быть проведен, сроки досмотра

нарушаются, что приводит к нарушению Заявителем сроков поставки товара и возникновению убытков. При проведении таможенного досмотра на станции Красный Бор расходы Общества составляли порядка 2000 рублей, при перенаправлении вагонов на досмотр на станцию Смоленск расходы увеличились и составляют порядка 20000 рублей. Договор на транспортно-экспедиционные и иные услуги, оказываемые по договорному тарифу от 24.02.2011 № Д-96ДМ-11/МЧ-13, заключенный между ОАО «РЖД» и ООО «Зенит», расторгнут, от заключения нового договора Общество отказывается.

Ранее сотрудники Общества в ПЗТК на станции Красный Бор самостоятельно выгружали товары рядом с вагонами, где и производилось их взвешивание на весах, принадлежащих Обществу. На станции Смоленск грузы выгружаются не только в границах ПЗТК, своими силами вагоны разгружать не разрешают, хотя при этом Обществу разгрузка в настоящее время осуществляется бесплатно. Как и ранее, для проведения таможенного досмотра в ПЗТК на станции Смоленск используются весы Общества, так как имеющиеся в ПЗТК весы, принадлежащие МЧ-13, не поверены.

Таможенный досмотр, как правило, проводится в объеме 10% от общего количества товаров. Вагоны заполнены наполовину. В связи с этим, представитель Заявителя обратил внимание на то, что пунктом 3.1.8 Инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов при организации и проведении таможенного досмотра (осмотра), утвержденной приказом ФТС России от 25.10.2011 № 2190 (далее – Инструкция), не запрещается проведение таможенного досмотра в грузовом отсеке транспортного средства. Также по Таможенному кодексу Таможенного союза (далее – ТК ТС) возможно создание временных зон таможенного контроля, однако участникам внешнеэкономической деятельности не разрешают открывать такие зоны, складов временного хранения (далее – СВХ) на железнодорожных станциях в Смоленске нет.

По мнению представителя Заявителя, все ПЗТК равны между собой, и проведение таможенного досмотра возможно и должно осуществляться в ПЗТК на станции Красный Бор.

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства представители Ответчика не согласились с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях, поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях, представленных письмом от 18.05.2012 № 04-18/9535, и пояснили следующее.

В соответствии со статьей 220 ТК ТС местом доставки товаров, перемещаемых железнодорожным транспортом, являются зоны таможенного контроля на станциях назначения.

Решение о создании ЗТК оформляется приказом, при этом статьей 163 Федерального закона от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «О таможенном регулировании в РФ») не предусмотрено указание в приказе целей создания ЗТК. При создании ЗТК таможенный орган не оценивает, подходит ли она для

проведения таможенного досмотра. Обязанность по информированию лиц о создании ЗТК у таможенного органа отсутствует.

Перевозчик обязан уведомить таможенный орган о доставке товара на станцию назначения, разместить товар на временное хранение (в случаях, предусмотренных ТК ТС). Также перевозчик несёт обязанность по уплате таможенных платежей и отвечает за сохранность товаров, что предусмотрено статьями 224, 227 ТК ТС.

На декларанта возложена обязанность по подаче таможенной декларации.

Если при проведении таможенного контроля возникает необходимость проведения таможенного досмотра, инспектор таможенного органа, согласно Инструкции, определяет, где можно провести таможенный досмотр, и при отсутствии необходимого оборудования выдает лицу, подающему декларацию, уведомление о проведении таможенного досмотра, в котором указывается место его проведения.

В регионе деятельности Заднепровского таможенного поста проведение таможенного досмотра осуществляется на станции Смоленск, оснащение обеспечивает перевозчик. При этом Смоленская таможня неоднократно обращалась к ОАО «РЖД» дооснастить другие ПЗТК для ускорения проведения таможенного досмотра и обеспечения удобств участникам внешнеэкономической деятельности.

В то же время таможенный досмотр может проводиться в разном объёме и в разной степени, можно просто вскрыть вагон, в случае же, если требуется выгрузить весь вагон и взвесить товар, выдается требование о предъявлении товаров.

Формы таможенного контроля многообразны, оснащение ЗТК всем возможным оборудованием дорого и практически невозможно. Также наличие ЗТК, оборудованных не полностью, не противоречит законодательству.

ПЗТК на станции Красный Бор представляет собой участок железнодорожного пути, не оборудованный площадкой для выгрузки товаров, весовым оборудованием и погрузочно-разгрузочной техникой. Как правило, в последнее время таможенный досмотр проводится в объёме 100%, в связи с чем, необходимо выгружать весь вагон.

В связи с введением в действие Инструкции, Смоленской таможней изменения в приказы о создании ПЗТК не вносились.

Заккрытие ЗТК создаст проблемы самим участникам внешнеэкономической деятельности, а перевозчик не сможет выполнить требования статьи 220 ТК ТС. По мнению представителей Ответчика, Смоленской таможней не совершались действия, направленные на необоснованное препятствование осуществлению деятельности ООО «Зенит».

В связи с необходимостью получения Комиссией дополнительных доказательств по делу и необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела ОАО «РЖД»

в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, определением от 22.05.2012 исх. № 1729/04 рассмотрение дела № 04-01/07-2012 откладывалось. 26.06.2012 рассмотрение дела было продолжено.

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России представители ОАО «РЖД» сообщили, что все пояснения по данному делу были представлены письмами ОАО «РЖД» от 19.06.2012 №257 и от 25.06.2012 № исх-10888.

Из пояснений ОАО «РЖД» следует, что для выполнения обязанностей, возложенных таможенным законодательством на перевозчика, Московская железная дорога – филиал ОАО «РЖД», на территории которой находится станция Красный Бор, принимает все меры к организации Смоленской таможенной зоны таможенного контроля на станции Красный Бор, только для завершения процедуры таможенного транзита.

Зона таможенного контроля на станции Красный Бор организована в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 198 Федерального закона «О таможенном регулировании в РФ» для временного хранения товаров без их выгрузки из транспортных средств.

Из статей 220, 225 ТК ТС следует, что перевозчик обязан обращаться в таможенные органы об организации зон таможенного контроля на любой железнодорожной станции, на которую прибывает груз под таможенным контролем.

Проведение таможенного контроля в форме таможенного досмотра товаров на станции Красный Бор не представляется возможным в связи с отсутствием технических и технологических средств для выгрузки и складирования товаров из железнодорожных вагонов. Уведомление о возможности проведения таможенного досмотра товаров на станции Смоленск было направлено на все станции Смоленского региона телеграфным указанием от 30.01.2012 № 646.

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, состоявшемся 26.06.2012, представители Смоленской таможни поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях от 21.06.2012 № 08-31/11867 и от 22.06.2012 № 01-11/12227, и дополнительно пояснили следующее.

Смоленской таможней на постоянной основе осуществляется мониторинг функционирования ПЗТК, в результате которого определяется регулярность помещения товаров и транспортных средств в ЗТК, так как при невыполнении этого условия зона теряет свой статус. Также таможенный орган следит за соблюдением порядка обозначения ЗТК. По результатам проведенного мониторинга принимаются решения о создании или ликвидации ЗТК.

Законодательно установлены требования к обустройству и оборудованию СВХ, таможенного склада, магазина беспошлинной торговли, помещений, площадок, территорий уполномоченного экономического оператора. Требования к обустройству и оборудованию ЗТК, создаваемых в иных случаях, в частности во исполнение требований статей 220, 225 ТК ТС, законодательством не установлены.

В соответствии со статьей 95 ТК ТС таможенный контроль проводится в ЗТК. При этом должностное лицо таможенного органа определяет, в каком объеме может быть проведен контроль.

Также представители Ответчика сообщили, что по мнению таможенного органа Инструкция является нормативным правовым актом и была опубликована в журнале «Таможенные ведомости», её положения применяются с момента поступления приказа в таможенный орган. Действовавшие ранее Временные методические рекомендации о действиях должностных лиц таможенных органов при организации и проведении таможенного досмотра товаров и транспортных средств, направленные письмом ФТС России от 05.04.2010 № 04-61/16355, были опубликованы в журнале «Таможенный вестник» и не являлись нормативным правовым актом.

По мнению представителей Ответчика, Смоленской таможней при осуществлении полномочий в области таможенного контроля на ООО «Зенит» не накладываются чрезмерные издержки.

26.06.2012 в заседании комиссии был объявлен перерыв до 02.07.2012.

Изучив материалы дела, выслушав доводы представителя Заявителя, представителей Ответчика, Комиссия Смоленского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно положениям статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящий закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или)

осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам (пункт 2).

В соответствии с частью 1 статьи 12 Федерального закона «О таможенном регулировании» на таможенные органы возложены функции по проведению таможенного контроля, совершенствованию методов совершения таможенных операций и проведения таможенного контроля, создание условий, способствующих ускорению товарооборота при ввозе товаров в Российскую Федерацию и вывозе товаров из Российской Федерации.

В соответствии со статьей 94 ТК ТС при проведении таможенного контроля таможенные органы исходят из принципа выборочности и ограничиваются только теми формами таможенного контроля, которые достаточны для обеспечения соблюдения таможенного законодательства таможенного союза и [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА](#) государств – членов таможенного союза, контроль за исполнением которого возложен на таможенные органы. При этом, при проведении таможенного контроля каких-либо разрешений, предписаний либо постановлений на его проведение таможенным органам не требуется, за исключением случаев, предусмотренных настоящим кодексом.

В соответствии с пунктом 3 статьи 95 ТК ТС таможенный контроль проводится в зоне таможенного контроля, а также в других местах, определяемых таможенными органами, где находятся товары, транспортные средства и документы, содержащие сведения о них, в том числе в электронной форме.

Статьей 220 ТК ТС предусмотрено, что местом доставки товаров, перемещаемых железнодорожным транспортом, является зона таможенного контроля на станции назначения (подъездных путях).

В соответствии со статьей 97 ТК ТС зонами таможенного контроля являются места перемещения товаров через таможенную границу, территории складов временного хранения, таможенных складов, магазинов беспошлинной торговли и иные места, определенные [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) государств – членов таможенного союза.

В иных местах зоны таможенного контроля создаются для проведения таможенного осмотра и (или) таможенного досмотра товаров, совершения грузовых и иных операций.

Зоны таможенного контроля могут быть постоянными в случае регулярного нахождения в них товаров, подлежащих таможенному контролю, или временными в случае их создания на время проведения таможенного контроля, грузовых и иных операций.

Порядок создания и обозначения зон таможенного контроля, а также правовой режим зоны таможенного контроля определяются [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) государств – членов таможенного союза.

Порядок создания и ликвидации ЗТК установлен статьей 163 Федерального закона

«О таможенном регулировании в РФ».

Согласно части 1 статьи 163 Федерального закона «О таможенном регулировании в РФ» места, являющиеся зонами таможенного контроля, определяются в соответствии с Таможенным [КОДЕКСОМ](#) Таможенного союза и настоящим Федеральным законом.

Частью 3 статьи 163 Федерального закона «О таможенном регулировании в РФ» установлено, что зоны таможенного контроля могут быть постоянными в случаях:

1) если владелец земельного участка, помещения предполагает использовать указанные территории исключительно для хранения на них товаров, находящихся под таможенным контролем, либо совершения с такими товарами иных таможенных операций;

2) если на отдельных участках территории преимущественно перевозятся или хранятся товары, находящиеся под таможенным контролем, либо в отношении указанных товаров совершаются иные таможенные операции и ограничение на перемещение таких товаров через границы зон таможенного контроля либо ограничение доступа к таким товарам необходимо для обеспечения соблюдения таможенного [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА](#) Таможенного союза и законодательства Российской Федерации о таможенном деле.

Согласно частям 13 – 15 статьи 163 Федерального закона «О таможенном регулировании в РФ» решения о создании зон таможенного контроля в иных местах принимает начальник таможни, в регионе деятельности которой расположены места и территории, где создаются такие зоны таможенного контроля. Решение о создании зоны таможенного контроля оформляется приказом начальника таможни, в котором должны быть указаны:

1) место нахождения зоны таможенного контроля;

2) граница зоны таможенного контроля и места ее пересечения лицами, товарами и транспортными средствами;

3) средства, используемые для обозначения.

В приложении к приказу начальника таможни о создании зоны таможенного контроля должно быть приведено графическое отображение границы и территории зоны таможенного контроля в виде планов или карт.

Приказами Смоленской таможни от 13.09.2010 №№ 1011, 1012, 1013, 1014, 1015, 1018, 1019, 1020 были созданы постоянные зоны таможенного контроля на железнодорожных станциях Смоленск, Смоленск-Сортировочный, Рудня, Гнездово, Красный Бор, Вязьма, Вязьма-Новоторжская, Вязьма-Брянская.

Так, приказом Смоленской таможни от 13.09.2010 № 1013 в соответствии со статьями 95, 97, 220, 225 ТК ТС в целях проведения таможенного контроля в формах таможенного осмотра и таможенного досмотра товаров и транспортных средств, их перемещения под таможенным наблюдением, разгрузки и перегрузки (перевалки) товаров с транспортного средства, временного хранения, завершения таможенной процедуры таможенного транзита в месте проведения операций по погрузке, выгрузке, перегрузке (перевалке), а также хранения

товаров, находящихся под таможенным контролем в транспортных средствах на железнодорожном пути на станции Красный Бор Смоленского отделения Московской железной дороги филиала ОАО «РЖД» была создана постоянная зона таможенного контроля на пути № 11, в пределах участка протяженностью 195 м и шириной 6,5 м.

Ранее действовал приказ Смоленской таможни от 16.12.2009 № 1229, который был издан в том числе, и на основании обращения Смоленского отделения Московской железной дороги филиала ОАО «РЖД» от 23.11.2009 № 109/НОД. Из данного обращения следует, что вышеназванные ЗТК должны были использоваться для осуществления временного хранения товаров в транспортных средствах на железнодорожных путях, а также для проведения должностными лицами таможенных органов операций фактического контроля. Площадки, используемые для целей фактического контроля, были оснащены погрузочно-разгрузочным и весовым оборудованием и расположены в непосредственной близости от участков железнодорожных путей, выделенных для временного хранения товаров.

Согласно пункту 2 статьи 94 ТК ТС при выборе объектов и форм таможенного контроля используется система управления рисками.

Пунктом 1 статьи 107 ТК ТС установлено, что в целях сокращения времени проведения таможенного контроля и повышения его эффективности таможенными органами могут использоваться технические средства таможенного контроля, [перечень](#) и [порядок](#) применения которых устанавливаются законодательством государств - членом таможенного союза.

Приказом ФТС России 21.12.2010 № 2509 (зарегистрирован в Минюсте России 03.03.2011 № 19992) утвержден перечень технических средств таможенного контроля, применяемых таможенными органами Российской Федерации при проведении таможенного контроля и порядок применения технических средств таможенного контроля в таможенных органах Российской Федерации. Согласно данному приказу при проведении таможенного контроля могут использоваться приборы взвешивания (весы с различными пределами взвешивания, весы автомобильные, весы железнодорожные).

Согласно статье 110 ТК ТС одной из форм таможенного контроля является таможенный досмотр.

В соответствии с пунктом 1 статьи 116 ТК ТС таможенный досмотр – это действия должностных лиц таможенных органов, связанные со вскрытием упаковки товаров или грузового помещения транспортного средства либо емкостей, контейнеров и иных мест, где находятся или могут находиться товары, с нарушением наложенных на них таможенных пломб или иных средств идентификации, разборкой, демонтажем или нарушением целостности обследуемых объектов и их частей иными способами.

Письмом от 21.06.2012 № 08-31/11867 Смоленская таможня сообщила, что решение о проведении таможенного контроля в форме таможенного досмотра принимается должностным лицом таможенного органа на основании срабатывания профиля риска, после регистрации таможенной декларации. ООО «Зенит» производилось декларирование поступивших в его адрес товаров. При проведении таможенных операций в отношении отдельных партий товаров, декларируемых ООО «Зенит»,

срабатывали профили риска. Таможенный досмотр – одна из мер по минимизации риска.

ООО «Зенит» занимается оптовой торговлей плиткой керамической производства ООО «Атем» (Украина). Поставка товара осуществляется железнодорожным транспортом до станции Красный Бор.

Письмами от 02.04.2012 № 01-11/6201, от 18.05.2012 № 04-18/9535 Смоленская таможня подтвердила, что в ПЗТК на станции Красный Бор таможенные досмотры в отношении товаров, ввозимых ООО «Зенит» осуществлялись в период времени до 21.11.2011.

В этот период при проведении таможенного досмотра должностные лица таможенного органа руководствовались Временными методическими рекомендациями о действиях должностных лиц таможенных органов при организации и проведении таможенного досмотра товаров и транспортных средств, направленными письмом ФТС России от 05.04.2010 № 04-61/16355.

Фактически таможенные досмотры товаров, ввозимых ООО «Зенит», осуществлялись непосредственно в грузовом отсеке железнодорожных вагонов. При этом поверенные для взвешивания весы представлялись в ЗТК декларантом, погрузочно-разгрузочные работы проводились вручную внутри вагона. Такие действия таможенного органа были обусловлены сложившейся практикой проведения таможенных досмотров (письмо Смоленской таможни от 18.05.2012 № 04-18/9535).

27.10.2011 в Смоленскую таможню поступил приказ ФТС России от 25.10.2011 №2190 (не зарегистрирован в Минюсте России и не является нормативным правовым актом), которым была утверждена Инструкция о действиях должностных лиц таможенных органов при организации и проведении таможенного досмотра (осмотра).

Пунктом 2.1.4 Инструкции установлено, что должностное лицо, выявившее необходимость проведения таможенного досмотра, при подготовке поручения о проведении таможенного досмотра для его подписания лицом, принимающим решение о проведении таможенного досмотра, устанавливает местонахождение товаров и, исходя из количества товаров, его характеристики и упаковки, а также объема и степени досмотра оценивает возможность проведения таможенного досмотра в зоне таможенного контроля или другом месте, в котором находятся товары.

Проведение таможенного досмотра в местах, не имеющих достаточной оснащенности (отсутствие весового оборудования, специально оборудованной площадки, погрузочно-разгрузочной техники, места для выгрузки товаров из транспортного средства и т.д.), не допускается.

В случае недостаточности оснащенности места для проведения таможенного досмотра должностное лицо, уполномоченное на проведение таможенного досмотра, по согласованию с лицом, принимающим решение о проведении таможенного досмотра, направляет декларанту или иному лицу, обладающему полномочиями в отношении товаров, составленные в установленной форме, требование о предъявлении товаров с указанием перечня зон таможенного

контроля, где может быть проведен таможенный досмотр в соответствии с установленными в поручении объемом и степенью, а также уведомление о проведении таможенного досмотра не позднее 30 минут с момента выявления необходимости проведения таможенного досмотра. При этом информация о месте проведения таможенного досмотра вносится в поручение после размещения товаров в зоне таможенного контроля.

Письмом от 18.05.2012 № 04-18/9535 Смоленская таможня сообщила, что ПЗТК на станции Красный Бор не оборудована площадкой для выгрузки товаров, весовым оборудованием, погрузочно-разгрузочной техникой, а её территория не имеет достаточной освещенности для проведения досмотровых операций.

Факт недооснащенности ЗТК на станциях Смоленск-Сортировочный, Рудня, Гнездово, Красный Бор, Вязьма, Вязьма-Новоторжская, Вязьма-Брянская для проведения таможенных досмотров был подтвержден Центром по таможенной деятельности Московского регионального отдела ОАО «РЖД» (письмо от 17.02.2012 № РТД – 18/168).

Из письма Смоленской таможни от 18.05.2012 № 04-18/9535 также следует, что таможенный орган неоднократно обращался в ОАО «РЖД» с просьбой дооснастить ПЗТК на железнодорожных станциях весовым и погрузочно-разгрузочным оборудованием для повышения эффективности транспортных и грузовых операций и ускорения проведения таможенного контроля в формах таможенного досмотра (осмотра), а также сокращения временных затрат участников ВЭД (например, письмо от 27.01.2012 № 08-31/1260).

ПЗТК, имеющая достаточную оснащенность для проведения таможенного досмотра, к которой подведены железнодорожные пути, расположена на станции Смоленск в помещении склада технико-эксплуатационного комплекса (письмо Смоленской таможни от 02.04.2012 № 01-11/6201).

Уведомление о возможности проведения таможенного досмотра товаров на станции Смоленск направлено ОАО «РЖД» на все станции Смоленского региона телеграфным указанием от 30.01.2012 № 646 (письмо ОАО «РЖД» от 19.06.2012 № 257).

В соответствии с пунктом 2 статьи 116 ТК ТС должностное лицо таможенного органа, уполномоченное на проведение таможенного досмотра, уведомляет о месте и времени проведения таможенного досмотра декларанта или иное лицо, обладающее полномочиями в отношении товаров, если эти лица известны.

На основании данной статьи ООО «Зенит» направлялись требования о предъявлении товаров в ПЗТК станции Смоленск и уведомления о проведении таможенного досмотра.

Статьей 108 ТК ТС определено, что по требованию таможенного органа декларант, владелец склада, таможенный представитель и иное лицо, обладающее полномочиями в отношении товаров, обязаны произвести транспортировку, взвешивание или иное определение количества товаров, погрузку, разгрузку, перегрузку, исправление поврежденной упаковки, вскрытие упаковки, упаковку либо переупаковку товаров, подлежащих таможенному контролю, а также вскрытие помещений, емкостей и других мест, где находятся или могут находиться

такие товары.

При этом, перевозчик обязан способствовать проведению грузовых и иных операций в отношении товаров, которые он перевозит, и транспортных средств, на которых перевозятся такие товары. Грузовые и иные операции в отношении товаров и транспортных средств не должны повлечь для таможенного органа каких-либо расходов.

В рамках статьи 108 ТК ТС таможенным органом начальнику железнодорожной станции Красный Бор Смоленского отделения Московской железной дороги – Филиала ОАО «РЖД» направлялись уведомления о необходимости переместить груз, прибывший в адрес ООО «Зенит», в ЗТК, находящуюся на станции Смоленск, для его таможенного досмотра.

По мнению Комиссии Смоленского УФАС России, из толкования статьи 108 ТК ТС, следует, что декларант должен обеспечить взвешивание товаров, но не следует, что он должен предоставлять весовое оборудование для осуществления таможенным органом возложенных на него функций по таможенному контролю.

Письмом от 21.06.2012 № 08-31/11867 Смоленская таможня сообщила, что на постоянной основе осуществляет мониторинг функционирования ПЗТК, созданных на железнодорожных станциях. В результате мониторинга определяется: регулярность помещения товаров и транспортных средств, находящихся под таможенным контролем, в ЗТК, сроки помещения товаров в зоны, соблюдение порядка обозначения ЗТК, выявление нарушения режима ЗТК. При выявлении недостатков таможня направляет замечания ОАО «РЖД».

Так, 23.12.2011 Заднепровским таможенным постом был проведен осмотр помещения (территории), расположенной по адресу: г. Смоленск, ул. Ново-Московская, д. 21, железнодорожная станция Смоленск. Было установлено, что в ПЗТК, расположенной на участке пути № 5К и на контейнерной площадке № 1 (среднетоннажные контейнеры), на расстоянии 265 метров от помещения приемосдатчиков, в пределах участка протяженностью 35 метров и шириной 13 метров, имеется возможность по хранению товаров, находящихся под таможенным контролем, а также проведению таможенного контроля в форме: таможенного наблюдения, таможенного осмотра, таможенного досмотра с взвешиванием товаров. Также в ПЗТК, расположенной в части помещения склада технико-эксплуатационного комплекса (ТЭК) в пределах площадью 1074,2 кв.м. на тупиковом участке железнодорожного пути № 24К и части грузовой платформы (рампы), имеется возможность по хранению товаров, находящихся под таможенным контролем, а также проведению таможенного контроля в форме: таможенного наблюдения, таможенного осмотра, таможенного досмотра с погрузочно-разгрузочными операциями и взвешиванием товаров.

После 20.02.2012 таможенными постами Смоленской таможни совместно с представителями ОАО «РЖД» были проведены осмотры помещений и территорий мест расположения ЗТК на железнодорожных станциях в целях контроля функционирования ЗТК, а также соблюдением ОАО «РЖД» обязанностей по соблюдению требований установленных законодательством.

Осмотрами установлено, что в пределах ПЗТК, расположенной на территории железнодорожной станции Красный Бор Смоленского центра организации работы

железнодорожных станций – структурного подразделения Московской дирекции управления движением – структурного подразделения центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД», имеется возможность хранения товаров, перемещаемых железнодорожным транспортом, и возможность проведения таможенного контроля в форме: таможенного осмотра, таможенного досмотра, таможенного наблюдения, без фактической выгрузки и без взвешивания. В пределах ПЗТК на железнодорожном пути установлены тензометрические весы № 168 (акт таможенного осмотра помещений и территорий от 14.03.2012 № 60).

Из указанного акта следует, что в ПЗТК на станции Красный Бор возможно проведение таможенного досмотра товаров только в том случае, если не требуется проводить погрузочно-разгрузочные работы, а также взвешивание, в соответствии с указанным в поручении на таможенный досмотр объёмом и степенью таможенного досмотра.

Федеральным законом «О таможенном регулировании в РФ» установлены требования к обустройству, оборудованию и месту расположения следующих зон таможенного контроля: склада временного хранения (статья 71), таможенного склада (статья 80), магазина беспошлинной торговли (статья 84). Статьей 89 Федерального закона «О таможенном регулировании в РФ» установлены требования к обустройству и оборудованию помещений, открытых площадок и иных территорий уполномоченного экономического оператора.

Требований к обустройству и оборудованию ЗТК, созданных в соответствии со статьей 220 ТК ТС, законодательно не установлено.

Письмами от 17.02.2012 № РТД-18/168, от 26.03.2012 № 48/ДЦСМ ОАО «РЖД» сообщило Смоленской таможне о том, что ПЗТК, созданные на станциях Смоленск-Сортировочный, Рудня, Гнездово, Красный Бор, Вязьма, Вязьма-Новоторжская, Вязьма-Брянская, необходимо использовать в целях временного хранения товаров в транспортных средствах и завершения таможенной процедуры таможенного транзита.

С учетом предложений ОАО «РЖД» Смоленской таможней были переизданы приказы о создании ЗТК на станциях Смоленск, Смоленск-Сортировочный, Красный Бор, Гнездово, Рудня, Вязьма, Вязьма-Брянская и Вязьма-Новоторжская.

Так, приказами Смоленской таможни от 10.04.2012 № 342 и от 17.05.2012 № 462 были созданы ЗТК на станциях Красный Бор (на пути № 11) и станциях Смоленск (помещение ТЭК и путь № 18 «К») соответственно. Действовавшие ранее приказы утратили силу.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что действия Смоленской таможни, связанные с проведением таможенных досмотров, в случае если требуется произвести погрузочно-разгрузочные работы и взвешивание товаров, и направление грузов, подлежащих таможенному досмотру, на станцию

Смоленск, не противоречит действующему законодательству и не приводит к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности ООО «Зенит», и следовательно, в действиях Смоленской таможни отсутствует нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 04-01/07-2012 о нарушении антимонопольного законодательства Смоленской таможней в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.