



14020017479657

94_42212054



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115225, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

РЕШЕНИЕ

Именем Российской Федерации

г. Москва

Дело № А40-213618/24-94-1538

27 января 2025 года

Резолютивная часть решения объявлена 16 января 2025 года

Полный текст решения изготовлен 27 января 2025 года

Арбитражный суд в составе судьи Харламова А.О.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем Рустамовой М. Ф.,
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ОБЩЕСТВО С
ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТАРТ ПРО" (123290, Г.МОСКВА, ТУП.
1-Й МАГИСТРАЛЬНЫЙ, Д. 5А, ЭТАЖ 3 КОМН. 7, ОГРН: 1187746379490, Дата
присвоения ОГРН: 05.04.2018, ИНН: 7730242439, КПП: 771401001)
к заинтересованному лицу – МОСКОВСКАЯ ТАМОЖНЯ (124498, Г.МОСКВА, Г.
ЗЕЛЕНОГРАД, ПР-КТ ГЕОРГИЕВСКИЙ, Д. 9, ОГРН: 1107746902251, Дата
присвоения ОГРН: 03.11.2010, ИНН: 7735573025, КПП: 773501001)
об оспаривании Требования о внесении изменений (дополнений) в сведения,
заявленные в декларации на товары, до выпуска товара от 09.07.2024 по ДТ №
10013160/080724/3219661
при участии:
от истца (заявителя): Крутов И.Ю., по дов. от 10.08.2024г.
от заинтересованного лица: Нагина Э.Ж., по дов. от 25.12.2024г.

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью "СТАРТ ПРО" (далее – заявитель, Декларант, общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением к Московской таможне (далее – таможенный орган, заинтересованное лицо) об оспаривании требования о внесении изменений (дополнений) в сведения, заявленные в декларации на товары, до выпуска товара от 09.07.2024 по ДТ № 10013160/080724/3219661 и обязанности устранить допущенные нарушения прав и законных интересов Общества с ограниченной ответственностью «Старт Про» путем внесения изменений в товар № 1 ДТ № 10013160/080724/3219661 в части ставки налога на добавленную стоимость с 20% на 10% и вернуть излишне уплаченные таможенные платежи в установленном законом порядке.

Заявитель настаивал на удовлетворении заявленных требований.

Заинтересованное лицо возражало против удовлетворения заявленных требований.

Суд установил, что предусмотренный ч.4 ст.198 АПК РФ срок для обращения в арбитражный суд с заявленными требованиями соблюден заявителем.

В соответствии со ст.198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии со ст.13 ГК РФ, п.6 Постановления Пленума ВС и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным, является, одновременно как несоответствие его закону или иному нормативно-правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых интересов граждан или юридических лиц, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

Согласно ч.4 ст.200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, в круг обстоятельств подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) госорганов входит проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как следует из заявления, ООО «Старт Про» во исполнение условий внешнеторгового контракта № 27-01/OF-SP-RUB от 27.01.2023, заключенного с ONEY FINANSAL DANISMANLIK TURIZM VE DIS TICARET A.S. (Турецкая Республика), **ввезло на территорию ЕАЭС товары - «средства для ухода за кожей, имплантат для коррекции дефектов кожи DECORIA (ТЗ) ESSENCE, INTENSE, VOLUMA» (далее - товар, медицинские изделия).**

В целях помещения товаров под заявленную таможенную процедуру 08.07.2024 на Московский таможенный пост (центр электронного декларирования) Московской таможни Заявителем была подана декларация на товары № 10013160/080724/3219661 (далее - ДТ), которая содержала в себе следующие товары:

1) Средства для ухода за кожей, медицинские изделия, не содержат этиловый спирт:

имплантат для коррекции дефектов кожи DECORIA (ТЗ) ESSENCE, служит заполняющей пространство объемной добавкой в форме геля к внутриклеточному

матриксу соединительной ткани (дермальным филлером), используется для коррекции дефектов кожи, в составе шприц с материалом (1мл) и иглы - 2 шт (стерильно, для однократного применения) и инструкция по использованию, в индивидуальном стерильном пластиковом блистере и в картонной упаковке, область применения: пластическая хирургия, косметология, состав имплантатов: активный ингредиент - гиалуронат натрия, поперечно-сшитый (функция: филлер для кожи) - 20 мг/мл, другие компоненты (функции: сшивающий агент, буферы, разжижитель, регуляторы PH).

Производитель VONUS BIOTECH AB (Швеция), артикул 1249, всего 300 шт.

2) Средства для ухода за кожей, медицинские изделия, не содержат этиловый спирт:

имплантат для коррекции дефектов кожи DECORIA (T3) INTENSE, служит заполняющей пространство объемной добавкой в форме геля к внутриклеточному матриксу соединительной ткани (дермальным филлером), используется для коррекции дефектов кожи, в составе шприц с материалом (1мл) и иглы - 2 шт (стерильно, для однократного применения) и инструкция по использованию, в индивидуальном стерильном пластиковом блистере и в картонной упаковке, область применения: пластическая хирургия, косметология, состав имплантатов: активный ингредиент - гиалуронат натрия, поперечно-сшитый (функция: филлер для кожи) - 20 мг/мл, другие компоненты (функции: сшивающий агент, буферы, разжижитель, регуляторы PH).

Производитель VONUS BIOTECH AB (Швеция), артикул 1209, всего 450 шт.

3) Средства для ухода за кожей, медицинские изделия, не содержат этиловый спирт: имплантат для коррекции дефектов кожи DECORIA (T3) VOLUMA, служит заполняющей пространство объемной добавкой в форме геля к внутриклеточному матриксу соединительной ткани (дермальным филлером), используется для коррекции дефектов кожи, в составе шприц с материалом (1мл) и иглы - 2 шт (стерильно, для однократного применения) и инструкция по использованию, в индивидуальном стерильном пластиковом блистере и в картонной упаковке, область применения: пластическая хирургия, косметология, состав имплантатов: активный ингредиент - гиалуронат натрия, поперечно-сшитый (функция: филлер для кожи) - 20 мг/мл, другие компоненты (функции: сшивающий агент, буферы, разжижитель, регуляторы PH).

Производитель VONUS BIOTECH AB (Швеция), артикул 1217, всего 250 шт.

Ввезенные медицинские изделия классифицированы Обществом по коду единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (далее - ТН ВЭД ЕАЭС) 3304 99 000 0 - ПРОЧИЕ КОСМЕТИЧЕСКИЕ СРЕДСТВА ИЛИ СРЕДСТВА ДЛЯ МАКИЯЖА И СРЕДСТВА ДЛЯ УХОДА ЗА КОЖЕЙ (КРОМЕ ЛЕКАРСТВЕННЫХ), ВКЛЮЧАЯ СРЕДСТВА ПРОТИВ ЗАГАРА ИЛИ ДЛЯ ЗАГАРА; СРЕДСТВА ДЛЯ МАНИКЮРА ИЛИ ПЕДИКЮРА.

В соответствии с п. 5 ст. 164 Налогового кодекса Российской Федерации при ввозе товаров на территорию Российской Федерации применяются налоговые ставки, указанные в п. 2 и п. 3 данной статьи.

Абз. 3 пп. 4 п. 2 ст. 164 Налогового кодекса Российской Федерации предусмотрено, что ставка НДС в размере 10% применяется в отношении ввоза медицинских изделий при условии представления регистрационного удостоверения на медицинское изделие (регистрационного удостоверения на изделие медицинского назначения (медицинскую технику)), выданного в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 15.09.2008 № 688 утвержден перечень кодов медицинских товаров в соответствии с ТН ВЭД ЕАЭС, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 процентов при их ввозе в Российскую Федерацию. В данном перечне указаны: Средства для ухода за кожей прочие, классифицируемые кодом 3304 99 000 0 ТН ВЭД ЕАЭС.

В связи с чем, в 36 графе ДТ была заявлена льгота по уплате НДС: ЛМ - применение ставки НДС в размере 10% в отношении ввозимых в Российскую Федерацию медицинских изделий.

В 44 графе ДТ под кодом 07012 «Документы, подтверждающие соблюдение целей и условий предоставления льгот по уплате таможенных платежей» в формализованном виде и под кодом 09023 в сканированном виде было представлено Регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 07.10.2020 № РЗН 2020/12166.

В этой связи, НДС был рассчитан (графа 47 ДТ) по налоговой ставке 10%.

В ходе проведения таможенного контроля в отношении товаров и сведений, заявленных в ДТ № 10013160/080724/3219661, должностными лицами Московского таможенного поста выявлены нарушения законодательства в сфере таможенного регулирования, в связи с чем в предоставлении заявленной льготы по уплате НДС отказано.

В соответствии с пунктом 2 статьи 112 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза 09.07.2024 таможенным органом в адрес декларанта направлено **требование о внесении изменений (дополнений) в сведения, заявленные в ДТ № 10013160/080724/3219661, до выпуска товара (далее - Требование), согласно которому «Наименование заявленного товара "ИМПЛАНТАТЫ ДЛЯ КОРРЕКЦИИ ДЕФЕКТОВ КОЖИ" не соответствует наименованию товара поименованного в перечне ПП РФ № 688 от 15.09.2008 г.»**. На декларанта возложена обязанность в срок до 10.07.2024 внести изменения (дополнения) в сведения, заявленные в графе 47 декларации на товары.

С целью помещения товаров под заявленную таможенную процедуру Обществом внесены изменения в сведения, заявленные в 47 графе ДТ, в части изменения ставки налога на добавленную стоимость на 20%.

Полагая действия таможенного органа незаконными, заявитель обратился в суд с заявленными требованиями.

Удовлетворяя заявленные требования, суд исходит из следующего.

Систему налогов и сборов, страховые взносы и принципы обложения страховыми взносами, а также общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации устанавливает Налоговый кодекс Российской Федерации (далее - НК РФ) (п. 2 ст. 1 НК РФ).

В силу п. 1 ст. 56 НК РФ льготами по налогам и сборам признаются предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков предусмотренные законодательством о налогах и сборах преимущества по сравнению с другими налогоплательщиками, включая возможность не уплачивать налог либо уплачивать их в меньшем размере.

Установление в налоговом законодательстве налоговой льготы предполагает, что наряду с общим порядком налогообложения существует и специальный, в результате которого налогоплательщик, применяющий льготу, получает определенные преимущества по сравнению с другими плательщиками налога в виде снижения или смягчения налогового бремени.

Таким образом, налоговая льгота — это специальная норма, которая может применяться лишь при наличии установленных законодательством условий, которые не подлежат расширительному толкованию.

В соответствии с п. 5 ст. 164 НК РФ при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, применяются налоговые ставки, указанные в п. 2 и 3 ст. 164 НК РФ.

В соответствии с подп. 4 п. 2 ст. 164 НК РФ, Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. № 688 «Об утверждении перечней кодов медицинских товаров, облагаемых налогом на добавленную стоимость по налоговой ставке 10 процентов» (далее - Постановление № 688) утверждены следующие перечни:

- перечень кодов медицинских товаров в соответствии с Общероссийским классификатором продукции, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 процентов при их реализации;

- перечень кодов медицинских товаров в соответствии с единой Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 процентов при их ввозе в Российскую Федерацию.

Информация о медицинских изделиях, налогообложение которых производится по налоговой ставке 10 процентов при ввозе в Российскую Федерацию, содержится в разделе II Перечня кодов медицинских товаров.

В соответствии с примечанием 1(1) Постановления № 688 коды ТН ВЭД ЕАЭС, приведенные в разделе II Перечня, применяются в отношении медицинских изделий, за исключением медицинских изделий, ввоз которых на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) в соответствии с подп. 2 ст. 150 НК РФ при представлении регистрационного удостоверения медицинского изделия, выданного в соответствии с правом Евразийского экономического союза, или регистрационного удостоверения на медицинское изделие (регистрационного удостоверения на изделие медицинского назначения (медицинскую технику), выданного в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Примечанием 3 Постановления № 688 установлено, что для целей применения позиций Перечня, отмеченных знаком «*», необходимо руководствоваться кодами ТН ВЭД ЕАЭС с учетом примечаний 1 и 1(1) и наименованиями товаров.

В раздел II. Медицинские изделия» данного Перечня включены:

«Средства для ухода за кожей прочие 3304 99 000 0*»

Код 3304 99 000 0 отмечен знаком «*» и поименован в Перечне со следующим наименованием «Средства для ухода за кожей прочие».

С учетом положений, поименованных в Примечании 3 Постановления № 688, для применения ставки НДС 10% в отношении товаров, заявленных в ДТ № 10013160/080724/3219661, необходимо соблюдение следующих условий:

- наличие регистрационного удостоверения медицинского изделия;

- классификация в коде 3304 99 000 0;

- отнесение товаров к Средствам для ухода за кожей прочим. Соблюдение двух первых условий не оспаривается таможенным органом.

Однако, по мнению таможенного органа, товар - Гель-имплантат DECORIA (ESSENCE, INTENSE и VOLUMA) на основе гиалуроната натрия (натриевая соль гиалуроново́й кислоты) для интрадермального (подкожного) введения - не является Средством для ухода за кожей прочим. Данное мнение таможенного органа ничем не обосновано и не соответствует назначению и классификации указанного товара.

Уход за кожей — это процедуры, которые поддерживают целостность кожи, улучшают ее внешний вид, облегчают и улучшают состояние кожи. Основой правильного ухода за кожей является её питание и увлажнение. К уходу за кожей также относятся процедуры, улучшающие внешний вид кожи, такие как использование косметики, пилинг (отшелушивание), микродермабразия (шлифовка), применение инъекционных кожных наполнителей (в т.ч. на основе гиалуроната натрия) и т.п.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Роспотребнадзора в сети Интернет (<https://www.43.rospotrebnadzor.ru/news/detail.php?ro=11752>), необходимо различать косметические и косметологические услуги.

Косметические услуги являются составной частью услуг, оказываемых в парикмахерских, и по своей правовой природе относятся к бытовым услугам.

Косметологические услуги относятся к медицинским услугам и оказываются только при наличии лицензии на медицинскую деятельность.

Косметология как медицина изучает организм человека и ищет способы лечения внешних дефектов, устранения угревой сыпи, рубцов на коже, целлюлита, папиллом, морщин, возрастных изменений и других проблем.

Оказание косметологических услуг регулируются федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» и Правилами предоставления медицинскими организациями платных медицинских услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.10.2012 № 1006 (до 01.09.2023) и постановлением Правительства РФ от 11.05.2023 № 736 (с 01.09.2023).

К косметологическим процедурам относятся, в том числе, инъекции гиалуроната натрия, являющегося основным действующим компонентом ввозимого Заявителем геля-имплантата DECORIA (ESSENCE, INTENSE и VOLUMA) (п. 1.12 Перечня основных косметологических процедур, Приказ ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139).

Средства для ухода за кожей можно разделить на 2 вида:

- средства бытового (домашнего, гигиенического) ухода, к которым относятся косметические средства, наносимые на кожу. Такие средства не проникают глубоко в кожу, как правило, проникают не дальше верхнего слоя (эпидермиса). Они могут замедлять процессы старения кожи, однако не могут избавить от уже имеющихся морщин (могут сделать их лишь менее заметными);

- косметологические средства, используемые при проведении специальных косметологических процедур. Такие средства могут вводиться непосредственно в кожу или под кожу и справляются с уже появившимися морщинами и иными дефектами кожи.

Используемое в Перечне, утвержденном Постановлением Правительства России от 15.09.2008 № 688, наименование «Средства для ухода за кожей прочие» не ограничено только средствами, используемыми при оказании бытовых косметических услуг, и включает в себя все средства для ухода за кожей, независимо от того используются ли эти средства при оказании косметических услуг (косметические средства ухода за кожей) или ко сметоологических услуг (косметологические средства ухода за кожей).

Более того, указание в Перечне (примечание 3 Постановления № 688) на необходимость обязательной регистрации Средств для ухода за кожей прочих, классифицируемых в коде 3304 99 000 0 ТН ВЭД, в качестве медицинских изделий, прямо свидетельствует о том, что они включает в себя только косметологические средства, т.к. косметические средства не являются медицинскими изделиями и не могут быть зарегистрированы в качестве таковых, т.к. не отвечают понятию медицинского изделия, приведенному в ст. 38 федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ.

В этой связи, ввезенный Заявителем товар полностью соответствует наименованию «Средства для ухода за кожей прочие».

Согласно Инструкциям по применению медицинских изделий имплантатов DECORIA (ESSENCE, INTENSE и VOLUMA) они являются прозрачными инъекционными филлерами в форме вязкого, стерильного, апиrogenного геля и состоят и поперечно-сшитого гиалуроната натрия.

Гиалуриновая кислота представляет собой несulfированный гликозаминогликан (мукополисахарид), входящий в состав соединительной, эпителиальной и нервной тканей человека. Она была обнаружена в 1934 г. Карлом Майером и Джоном Палмером в стекловидном теле бычьего глаза. Выделенная первоначально в качестве кислоты, эта субстанция в физиологических условиях присутствует в виде натриевой соли - гиалуроната натрия.

Гиалуронат натрия - один из ключевых ингредиентов, используемых в косметических средствах для ухода за кожей. Он широко применяется для увлажнения и улучшения состояния кожи. Гиалуронат натрия представляет собой натриевую соль

гиалуроновой кислоты, которая содержится в большинстве соединительных тканей организма человека. Молекула гиалуроната натрия меньше в размере, но в сравнении с молекулой гиалуроновой кислоты обладает более сильным действием, направленным на поддержание упругости кожи.

Данные медицинские изделия предназначены для коррекции дефектов кожи (например, морщин, складок, шрамов), возникающих в процессе старения, в результате травмы или дегенеративных повреждений, для увеличения объема кожных тканей, для моделирования контуров лица.

DECORIA ESSENCE предназначен для коррекции контуров, поверхностных морщин и губ. DECORIA INTENSE предназначен для коррекции средних и глубоких морщин и складок и для увеличения губ.

DECORIA VOLUMA предназначен для изменения форм лица, включая щеки или подбородок, чтобы исправить возрастной дефицит объема.

Областью применения имплантатов DECORIA является косметология, пластическая хирургия, дерматология.

Показаниями к применению являются:

- реконструктивная хирургия; заполнение кожных депрессий (углублений), обусловленных рубцами; восстановление объемов;

- коррекция возрастных изменений кожи (модификация состарившейся кожи): восстановление объемов, заполнение кожных депрессий (углублений) и морщин, восстановление гидратации кожи (эстетические показания).

Имплантаты DECORIA предназначены для коррекции (заполнения, разглаживания, профилактики) морщин на лице, складок кожи, периоральных линий, улучшения гидратации кожи, восполнения объемов тканей, коррекции тканевого птоза (обвисания и дряблости), а также для придания формы овалу (контур) лица.

Действие имплантатов DECORIA заключается в том, что гель, вследствие своей высокой пластичности, равномерно распределяется в кожных тканях создавая объем, который без отеков разглаживает морщины, углубления, складки, обеспечивает поддержание оптимального уровня гидратации (увлажненности) кожи и ведёт к продолжительному улучшению ее эластичности, а также моделируют или восстанавливают контуры лица.

Таким образом, медицинские изделия имплантаты DECORIA на основе гиалуроната натрия осуществляет комплексный уход за кожей: заполняют кожные депрессии (углубления), морщины и складки, восстанавливают объемы кожи, корректируют возрастные изменения кожи (модификация состарившейся кожи), восстанавливают гидратацию (увлажнение) кожи, тем самым поддерживают целостность кожи, улучшают ее внешний вид, облегчают и улучшают общее состояние кожи, т.е. являются средством для ухода за кожей.

Согласно п. 2.102 ГОСТ 32048-2013 «Продукция парфюмерно-косметическая. Термины и определения», парфюмерно-косметическая продукция (косметика) - это вещества или смеси веществ, предназначенные для нанесения непосредственно на внешний покров человека, в том числе на кожу, волосистой покров, ногти, губы, зубы с единственной или главной целью их очищения, изменения их внешнего вида, придания приятного запаха, и/или коррекции запаха тела, и/или их защиты, и/или сохранения в хорошем состоянии, и/или ухода за ними.

Косметические процедуры - мероприятия, применяемые с целью личной гигиены и коррекции косметических недостатков средствами декоративной косметики (п. 3.7 Методических указаний, утвержденных Приказом ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139 «О внедрении нормативных документов госсанэпидслужбы г. Москвы»).

Косметические средства (косметика) - средства, предназначенные для личной гигиены и украшения (улучшения) внешнего облика человека (п. 3.10 Методических указаний, утвержденных Приказом ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139).

Так как имплантаты DECORIA предназначены для внутрикожного введения, то они не относятся к косметическим средствам (косметике) и их классификация в коде 3304 99 000 0 ТН ВЭД возможна, только если они являются прочими Средством для ухода за кожей.

Косметология - область клинической медицины, основными задачами которой является изучение причин, клинических проявлений и разработка методов, способов и средств лечения и профилактики деформаций и дефектов покровных тканей лица, тела и конечностей функционально-эстетического характера (п. 3.1 Методических указаний, утвержденных Приказом ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139).

Кожа — это наружный покров тела человека (Большая советская энциклопедия; Толковый словарь Ожегова; Большой толковый словарь русского языка, гл. ред. С. А. Кузнецов).

Косметология включена в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность (Постановление Правительства РФ от 01.06.2021 № 852).

В соответствии с Инструкцией по применению ввезенного Заявителем товара, DECORIA ESSENCE, DECORIA INTENSE и DECORIA VOLUMA может использоваться только в условиях строгой стерильности в качестве внутрикожного имплантата и только прошедшим обучение, компетентными врачами с высшим медицинским образованием. В то время как применение косметических средств таких строгих указаний не требуют и применяются потребителем самостоятельно (макияж, оздоровительные маски, пилинг и т.п.).

Косметологические средства - средства, предназначенные для лечения, профилактики и коррекции дефектов кожи, вызванных заболеваниями, врожденными, приобретенными или возрастными изменениями организма (п. 3.9 Методических указаний, утвержденных Приказом ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139).

В соответствии с п. 1.12 Перечня основных косметологических процедур, Приказ ЦГСЭН в г. Москве от 30.07.2001 № 139, к основным косметологическим процедурам относятся - «Инъекционное и имплантационное введение в кожу различных чужеродных материалов и препаратов (ботулинический токсин типа А, коллаген с добавлением взвеси полиметилметакрилата, гиалуроновая кислота с добавлением акрилового гидрогеля и др.) с целью лечения мелких морщин, коррекции рубцов, формы и объема губ и т.д.».

Таким образом, Гель-имплантат DECORIA является косметологическим средством, предназначенным для ухода за кожей, т.е. полностью охватывается понятием Средства для ухода за кожей, в связи с чем подлежит классификации в позиции 3304 ТН ВЭД и в полной мере соответствует условиям, поименованным в Примечании 3 раздела «II. Медицинские изделия» Перечня кодов медицинских товаров в соответствии с ТН ВЭД ЕАЭС, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 % при их ввозе в Российскую Федерацию, утвержденных Постановлением № 688.

Суд так же отмечает следующее.

Классификация товаров по ТН ВЭД ЕАЭС осуществляется исходя из текстов товарных позиций и соответствующих примечаний к разделам и группам. Для юридических целей при классификации, прежде всего, имеют значение наименования субпозиций и примечания, относящиеся к субпозициям. Лишь субпозиции на одном уровне являются сравнимыми (правила 1 и 6 ОПИ ТН ВЭД).

Помимо ОПИ ТН ВЭД при классификации товара по ТН ВЭД ЕАЭС применяются Пояснения к ТН ВЭД ЕАЭС, рекомендованные к применению Коллегией Евразийской экономической комиссии от 07.11.2017 № 21 «О Пояснениях к единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза» (далее - Пояснения к ТН ВЭД ЕАЭС), которые содержат толкование позиций номенклатуры, термины, краткие описания товаров и области их возможного применения, классификационные признаки и конкретные перечни товаров,

включаемых или исключаемых из тех или иных позиций, методы определения различных параметров товаров и другую информацию, необходимую для однозначного отнесения конкретного товара к определенной товарной позиции ТН ВЭД ЕАЭС.

Так, согласно Пояснениям к ТН ВЭД ЕАЭС, в товарную позицию 3304 включается:

(1) Губная помада и другие средства для макияжа губ.

(2) Тени и тушь для глаз, карандаши для подкраски бровей и другие средства для макияжа глаз.

(3) Прочие косметические средства или средства для макияжа и средства для ухода за кожей (кроме лекарственных), такие как пудра для лица (включая компактную), присыпки для детей (включая порошок талька, несмешанный, неотдушенный, расфасованный для розничной продажи), прочие пудры и грим; косметические кремы, кольд-кремы, кремы для макияжа, очищающие кремы, питательные кремы для кожи (включая кремы, содержащие пчелиное желе) и тонирующие средства для кожи или лосьоны для тела; нефтяной вазелин, расфасованный в упаковки для розничной продажи потребителю для ухода за кожей; барьерные кремы для защиты от раздражителей кожи; гели для подкожных инъекций для удаления морщин и улучшения формы губ (включая гели, содержащие гиалуроновую кислоту); составы против прыщей и угрей (кроме мыла товарной позиции 3401), которые, в первую очередь, предназначены для очищения кожи и которые не содержат больших количеств активных ингредиентов, чтобы считать их в основном терапевтическими или профилактическими средствами против угрей и прыщей; туалетный уксус, представляющий собой смесь уксуса или уксусной кислоты с ароматизированным спиртом. Средства против загара или для загара также включаются.

Учитывая изложенное, в Пояснениях к товарной позиции 3304 ТН ВЭД ЕАЭС прямо и однозначно поименован гель для подкожных инъекций для удаления морщин и улучшения формы губ. Более того, такие гели могут содержать в себе различные основные действующие вещества, в том числе содержать гиалуронат натрия. Данное описание в полной мере соответствует ввозимым Заявителем товарам.

Классификация товаров по ТН ВЭД ЕАЭС осуществляется исходя из текстов товарных позиций и соответствующих примечаний к разделам и группам. Для юридических целей при классификации, прежде всего, имеют значение наименования субпозиций и примечания, относящиеся к субпозициям.

Так, товарная позиция 3304 «Косметические средства или средства для макияжа и средства для ухода за кожей (кроме лекарственных), включая средства против загара или для загара; средства для маникюра или педикюра» содержит в себе следующие субпозиции:

- 3304 41 - средства для макияжа губ;
- 3304 42 - средства для макияжа глаз;
- 3304 30 - средства для маникюра или педикюра;
- - прочие:
- 3304 91 - пудра, включая компактную;
- - 3304 99 - прочие.

Средства для макияжа губ и глаз, а также пудра (включая компактную) относятся к косметическим средствам и средствам для макияжа. Заявителем в разделе 1 настоящего Заявления приведены исчерпывающие доводы в пользу того, что ввозимые Обществом товары таковыми не являются. Совершенно очевидно, что ввезенные товары также не являются средствами для маникюра или педикюра или средствами против загара или для загара. Следовательно, из всех вышеперечисленных составляющих товарной позиции 3304, ввозимый Заявителем товар может классифицироваться только как средства по уходу за кожей, прочие.

Таким образом, если по мнению таможенного органа имплантаты DECORIA на основе гиалуроната натрия не являются средством для ухода за кожей, то ввозимый Заявителем товар должен быть классифицирован в иной товарной позиции ТН ВЭД ЕАЭС, отличной от 3304. Однако 12.07.2024 таможенным органом произведены юридически значимые действия, выраженные в помещении товаров под заявленную таможенную процедуру в товарной позиции 3304 ТН ВЭД ЕАЭС, тем самым таможенный орган фактически подтвердил заявленный Обществом код ТН ВЭД 3304 99 000 0.

Учитывая тот факт, что в Пояснениях ТН ВЭД ЕАЭС к товарной позиции 3304, прямо поименован гель для подкожных инъекций, а также факт согласия таможни с выбранной Заявителем товарной позицией 3304, путем исключения можно однозначно утверждать, что ввозимый Заявителем товар относится исключительно к средствам для ухода за кожей, т.е. к субпозиции 3304 99 - прочие, что полностью соответствует условиям, утвержденным Постановлением № 688.

В своем Отзыве таможенный орган приводит довод том, что в представленном при таможенном декларировании Заявителем регистрационном удостоверении от 7 октября 2020 г. № РЗН 2020/12166 (далее - РУ) указан код ОКПД2 - «32.50.22.190» Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности («ОК 034-2014 (КПЕС 2008), который соответствует «Протезам органов человека, не включенные в другие группировки», тогда как в указанном Классификаторе существует иная видовая группировка - 20.42.15, которая соответствует «Средствам для ухода за кожей, макияжа или защитным средствам для кожи (включая солнцезащитные и для загара), не включенным в другие группировки», в том числе код ОКПД2 20.42.15.130 «средства для ухода за кожей лица: лосьоны, кремы, специальные средства», код ОКПД2 20.42.15.139 «средства для ухода за кожей лица прочие», код ОКПД2 20.42.15.190 «средства косметические для ухода за кожей прочие, не включенные в другие группировки». Данный факт, по мнению таможенного органа указывает на то, что ввозимый Заявителем товар не соответствует понятию «средства для ухода за кожей прочие».

В Общероссийском классификаторе продукции по видам экономической деятельности («ОК 034-2014 (КПЕС 2008) действительно имеется код - «32.50.22.190», который расшифровывается как:

«Протезы органов человека, не включенные в другие группировки Эта группировка также включает:

- импланты и фиксирующие системы ортопедические;
- протезы сердечно-сосудистые;
- стенты».

Ввиду того, что наименование товара «имплантат» прямо и однозначно поименован в указанном Классификаторе, у должностного лица РОСЗДРАВНАДЗОРА отсутствовала правовая возможность присвоения иного кода ОКПД2 и указания его в выдаваемом Заявителю РУ. Однако отличие наименования ввозимого Заявителем товара от понятия «Средства для ухода за кожей прочие» не говорит о том, что ввозимый товар таковым не является по своей сути и функциональному назначению.

Таможенным органом не учтено, что коды ОКПД2 20.42.15.130, 20.42.15.139 и 20.42.15.190 относятся к группе 20.42, подгруппе 20.42.1, в которых классифицируются только «Средства парфюмерные и косметические». Таким образом, в указанных кодах ОКПД2 классифицируются только парфюмерные и косметические средства для ухода за кожей.

Вопреки интерпретации таможенных органов, понятие «средства для ухода за кожей прочие», указанное в Перечне, утвержденном Постановлением Правительства России от 15.09.2008 № 688 (далее - Перечень) не ограничивается только парфюмерно-косметической продукцией.

С учетом положений подпункта 4 пункта 2 и пункта 5 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации, а также Постановления Правительства РФ от 15.09.2008 N 688 "Об утверждении перечней кодов медицинских товаров, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 процентов" наименование «Средства для ухода за кожей прочие» использовано в Перечне применительно к средствам для ухода за кожей, относящимся к только к медицинским изделиям. Данное обстоятельство исключает возможность использования терминологии, относящейся к парфюмерно-косметической продукции.

Более того, наименование «Средства для ухода за кожей прочие» ни Постановлением Правительства России от 15.09.2008 № 688, ни товарной номенклатурой ЕАЭС никаким образом не ограничено только косметическими и парфюмерными средствами, и включает в себя все средства для ухода за кожей, независимо от того ограничены ли они только наружным применением и являются ли эти средства косметическими, парфюмерными или косметологическими средствами ухода. Более того, утверждение обратного приводит к положению, противоречащему воле законодателя, выражающейся в стимулировании ввоза именно медицинских средств для ухода за кожей (которые используются в косметологии), а не парфюмерно-косметических изделий (подпункт 4 пункта 2 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации).

Согласно Примечаниям 1-3 к Перечню кодов медицинских товаров в соответствии с ТН ВЭД ЕАЭС, облагаемых НДС по налоговой ставке 10 % при их ввозе в Российскую Федерацию, для целей применения позиций данного Перечня, необходимо руководствоваться кодами ТН ВЭД ЕАЭС, наименованиями товаров и регистрацией товаров в качестве медицинских изделий. Коды ОКПД2 товаров для целей применения данного Перечня абсолютно никакого значения не имеют.

Соответствие спорных товаров наименованию (понятию) «Средства для ухода за кожей прочие» надлежит выяснять исходя из смысла и значения, в котором данное понятие используется именно в Перечне.

Наименование «Средства для ухода за кожей прочие» в Перечне использовано в контексте описания товарной подсубпозиции 3304 99 000 0 ТН ВЭД ЕАЭС, следовательно, содержание данного понятия должно рассматриваться в системной связи, т.е. неразрывно с ТН ВЭД ЕАЭС.

Одним из вспомогательных рабочих материалов, призванных обеспечить единообразную интерпретацию и применение ТН ВЭД ЕАЭС, являются Пояснения к единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (утв.

Рекомендацией Коллегии Евразийской экономической комиссии от 07.11.2017 N№21) (далее — Пояснения).

Пояснения содержат толкования содержания позиций номенклатуры, термины, краткие описания товаров и областей их возможного применения, классификационные признаки и конкретные перечни товаров, включаемых или исключаемых из тех или иных позиций, методы определения различных параметров товаров и другую информацию, необходимую для однозначного отнесения конкретного товара к определенной позиции ТН ВЭД ЕАЭС.

Согласно Пояснениям, гели для подкожных инъекций для удаления морщин и улучшения формы губ (включая гели, содержащие гиалуроновую кислоту) относятся к товарам, включаемым в товарную позицию 3304 ТН ВЭД ЕАЭС (косметические средства или средства для макияжа и средства для ухода за кожей).

Наименование товара «Средства для ухода за кожей прочие» используемое в Перечне, утвержденном Постановлением № 688, являются частью текста товарной позиции 3304 ТН ВЭД ЕАЭС «Косметические средства или средства для макияжа и

средства для ухода за кожей (кроме лекарственных), включая средства против загара или для загара; средства для маникюра или педикюра».

Так, товарная позиция 3304 содержит четыре однодефисных субпозиции:

- 3304 41 - средства для макияжа губ;
- 3304 42 - средства для макияжа глаз;
- 3304 30 - средства для маникюра или педикюра;
- прочие (включает две двухдефисные субпозиции - - 3304 91 и - - 3304 99).

Учитывая, что для классификации средств для макияжа и средств для маникюра и педикюра выделены отдельные субпозиции, то в однодефисной субпозиции «- прочие» могут классифицироваться только «Косметические средства и средства для ухода за кожей».

Так как ввезенные товары предназначены для внутрикожного введения, то они не относятся к косметическим средствам (косметике), и их классификация кодом 3304 99 000 0 ТН ВЭД возможна только если они относятся к «Средства для ухода за кожей прочие».

Таким образом, ввезенные товары относятся к «Средствам для ухода за кожей прочие» в том значении, в котором данное понятие используется в ТН ВЭД ЕАЭС и в Перечне, следовательно, условия предоставления налоговой льготы в виде ставки 10 % НДС при ввозе спорных товаров, выполняются.

Если по мнению таможенного органа ввозимые Заявителем имплантаты DECORJA не являются средством для ухода за кожей прочим, то ввозимый Заявителем товар должен быть однозначно классифицирован в иной товарной позиции ТН ВЭД ЕАЭС, отличной от 3304, однако никаких требований или классификационных решений касаясь классификации спорного товара Обществом получены не были.

Таможенный орган в своем Отзыве утверждает буквально следующее:

«В разделе П «Медицинские изделия» Перечня поименованы товары - «Средства для ухода за кожей прочие» код «3304 99 000 0*» ТН ВЭД ЕАЭС.

Установлено, что код «3304 99 000 0» ТН ВЭД ЕАЭС поименован В разделе Ц «Медицинские изделия» Перечня.

Однако наименование товара «Имплантат для коррекции дефектов кожи» в разделе П «Медицинские изделия» Перечня, отсутствует.

Следовательно применение порядка налогообложения НДС по налоговой ставке в размере 10 процентов, предусмотренного пп. 4 п. 2 и п. 5 ст. 164 НК РФ, постановлением Правительства Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. № 688, является неправомерным.»

Наименования любых товаров из раздела П «Медицинские изделия» Перечня должны раскрываться исключительно применительно к ТН ВЭД ЕАЭС, т.к. именно код ТН ВЭД ЕАЭС является основополагающим критерием отнесения товаров к указанному разделу Перечня. Однако ни в ТН ВЭД ЕАЭС, ни в Пояснениях к нему не поименован товар - «Имплантат для коррекции дефектов кожи», следовательно наименование (понятие) такого товара не могло быть указано законодателем в Перечне, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. № 688.

Указанное свидетельствует об ошибочности логики таможенного органа и о неверном трактовании в совокупности и взаимосвязи нормативно-правовых актов, имеющих значение для правильного разрешения настоящего дела.

Все вышеуказанные доводы Заявителя находят свое подтверждение и в сложившейся судебной практике по делам № А40-233733/23-94-1900 и № А40-231363/23-130-1682.

Все изложенные обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи свидетельствуют о том Заявителем правомерно применена ставка налога на добавленную стоимость в

размере 10% в соответствии с Постановлением № 688 при ввозе товара, являющегося медицинским изделием.

На основании изложенного, суд приходит к выводу, что в данном случае имеются основания, предусмотренные статьей 13 Гражданского кодекса Российской Федерации и частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, которые одновременно необходимы для признания ненормативного акта органа, осуществляющего публичные полномочия, недействительным, а решения или действия незаконными.

С учетом изложенного, суд приходит к выводу, что оспариваемое решение является незаконным и необоснованным, поскольку оно не соответствует требованиям закона и нарушает права и законные интересы Заявителя и подлежит отмене.

Согласно ч. 2 ст. 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

В соответствии с п. 3 ч.4 ст. 201 АПК РФ суд считает необходимым обязать Московскую таможню в течение одного месяца с даты вступления решения суда в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов Общества с ограниченной ответственностью «Старт Про» путем внесения изменений в товар № 1 ДТ № 10013160/080724/3219661 в части ставки налога на добавленную стоимость с 20% на 10% и возратить излишне уплаченные таможенные платежи в установленном законом порядке.

Судебные расходы, связанные с оплатой государственной пошлины, подлежат распределению в соответствии со ст. 110 АПК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 29, 65, 71, 75, 167-170, 176, 181, 198, 200, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Признать недействительным Требование о внесении изменений (дополнений) в сведения, заявленные в декларации на товары, до выпуска товара от 09.07.2024 по ДТ № 10013160/080724/3219661.

Проверено на соответствие таможенному законодательству.

Обязать Московскую таможню в течение одного месяца с даты вступления решения суда в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов Общества с ограниченной ответственностью «Старт Про» путем внесения изменений в товар № 1 ДТ № 10013160/080724/3219661 в части ставки налога на добавленную стоимость с 20% на 10% и возратить излишне уплаченные таможенные платежи в установленном законом порядке.

Взыскать с МОСКОВСКАЯ ТАМОЖНЯ в пользу ООО "СТАРТ ПРО" расходы по оплате государственной пошлины в размере 3 000 (Три тысячи).

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

А.О. Харламов

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России

Дата 17.04.2024 5:11:52

Кому выдана Харламов Александр Олегович