



Ассоциация Экспресс-Перевозчиков

ИНТЕРНЕТ – ТОРГОВЛЯ

**Аналитический обзор
проекта Протокола о внесении изменений в
Договор о Таможенном кодексе ЕАЭС в части электронной торговли
(распоряжение Коллегии ЕЭК от 16.08.2022 № 132)**

Москва, 28.09.2022

Содержание

РАЗДЕЛ 1. ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ	3
РАЗДЕЛ 2. ДЕКЛАРИРОВАНИЕ ТОВАРОВ ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ.....	5
РАЗДЕЛ 3. ОПЕРАТОР ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ.....	8
3.1. Требования к Оператору	8
3.2. Деятельность Оператора	8
3.3. Оператор vs таможенный представитель	10
3.4. Оператор должен иметь площадки, предназначенные для..... временного хранения.....	10
3.5. Обеспечение деятельности Оператора	15
3.6. Авансовый платеж 250 000 евро, вносимый Оператором на уплату таможенных пошлин получателями – физическими лицами	16
3.7. Информационная система Оператора	17
3.8. Исключение Оператора из реестра	19
РАЗДЕЛ 4. ТАМОЖЕННЫЕ ПЛАТЕЖИ.....	22
4.1. Виды таможенных платежей в отношении товаров	22
электронной торговли	22
4.2. Ставки таможенных платежей и лимиты беспошлинного ввоза	22
4.3. Обязанность по уплате таможенных платежей	22
РАЗДЕЛ 5. СТОИМОСТЬ ТОВАРОВ ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ	25
РАЗДЕЛ 6. БОНДОВЫЙ СКЛАД.....	26

РАЗДЕЛ 1. ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ

Прежде всего, определимся с терминами. Согласно проекту Протокола, товары, перемещаемые в рамках трансграничной (внешней) электронной торговли, выделены в отдельную категорию. Такие товары называются «товары электронной торговли» (далее в настоящем обзоре – «ТЭТ»). Основным критерий – приобретение товаров физическим лицом в рамках сделки, совершаемой с участием интернет-площадки. Соответствующее определение включено в пункт 1 статьи 2 ТК ЕАЭС, причем различают два вида товаров электронной торговли: «предназначенные для реализации физическим лицам» (пункт 47.2) и «приобретенные физическими лицами» (пункт 47.3). В первом случае речь идет о товарах, завозимых партией на таможенный склад («бондовый склад») и продаваемых с такого бондового склада, во втором – о товарах, которые непосредственно приобретены физическим лицом на иностранной интернет-площадке.

47²) «товары электронной торговли, предназначенные для реализации физическим лицам» - ввозимые на таможенную территорию Союза товары, предназначенные для реализации физическим лицам на электронных торговых площадках с использованием ресурсов информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в рамках сделки, одной из сторон которой является физическое лицо. К указанной сделке не относится сделка между физическими лицами;

47³) «товары электронной торговли, приобретенные физическими лицами» - товары, приобретенные физическими лицами на электронных торговых площадках с использованием ресурсов информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в рамках сделки между физическим лицом, постоянно или временно проживающим (временно пребывающим) на территории государства-члена, и иностранным лицом либо сделки между физическим лицом, постоянно или временно проживающим (временно пребывающим) на территории государства, не являющегося членом Союза, и лицом государства-члена, перемещаемые через таможенную границу Союза в международных почтовых отправлениях или перевозчиком в адрес физических лиц, являющихся получателями таких товаров. К указанным сделкам не относятся сделки между физическими лицами;

Важно, что ТЭТ нельзя продавать, за «использование их в коммерческой деятельности» физические лица будут нести ответственность:

Ст. 309.1 п.2. Товары, ввезенные на таможенную территорию Союза, таможенные операции в отношении которых совершались с применением особенностей порядка и условий перемещения через таможенную границу Союза товаров электронной торговли, установленных настоящим Кодексом и актами, входящими в право Союза, после их выпуска не должны использоваться в коммерческой деятельности.

При выявлении фактов использования указанных товаров в коммерческой деятельности физические лица, являющиеся стороной сделки на электронных торговых площадках с использованием ресурсов информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и использующие такие товары в коммерческой деятельности, несут ответственность в соответствии с законодательством государства-члена, на территории которого выявлено использование таких товаров.

Правда, непонятно, какую именно ответственность будут нести такие физические лица. Во всяком случае, в действующем российском законодательстве нет соответствующих положений. Можно предположить, что точно так же, как сейчас отслеживается (в том числе при контроле после выпуска) соблюдение критериев отнесения покупок в интернет-магазине к «товарам для личного пользования», так и в новом правовом регулировании будут установлены необходимые нормы.

Предполагается установить также ограничения в отношении товаров, подпадающих под понятие «товары электронной торговли», по стоимости и по категориям. Например, автомобили, алкогольные и табачные изделия не могут быть оформлены в «упрощенном» порядке как товары электронной торговли, на них надо будет подавать обычную декларацию на товары. Здесь мы плавно переходим к еще одной особенности ТЭТ – это таможенное декларирование в соответствии с особым порядком.

РАЗДЕЛ 2. ДЕКЛАРИРОВАНИЕ ТОВАРОВ ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ

Согласно проекту Протокола, декларирование товаров будет осуществлять Оператор электронной торговли (далее – «Оператор») от имени декларанта (ст. 429¹).

Декларантами товаров будут либо физические лица, приобретшие ТЭТ (в случае т.н. «прямой поставки» - то есть когда товары ввозятся непосредственно в адрес физического лица), либо сам Оператор (в случае, когда товары ввозятся для размещения на таможенном складе, т.н. «бондовый склад») (ст. 309⁴).

Между тем, в РФ согласно новом приказу Министерства финансов от 26.04.2022 № 62н, Оператор должен обязательно быть и перевозчиком и таможенным представителем (а также владельцем СВХ): Приказ устанавливает требования к лицам, осуществляющим доставку товаров для личного пользования в качестве экспресс-грузов и декларирование товаров для личного пользования, доставляемых в адрес физических лиц в качестве экспресс-грузов. Кстати, не все товары из интернет-магазинов являются экспресс-грузами. Определение экспресс-груза дано в пп. 53 п.1 ст.2 ТК ЕАЭС:

Статья 2 ТК ЕАЭС

Пп.52) пункта 1: «экспресс-груз» - товар, перевозимый в рамках скоростной перевозки транспортом любого вида с использованием электронной информационной системы организации и отслеживания перевозок в целях доставки этого товара до получателя в соответствии с индивидуальной накладной в течение минимально возможного и (или) фиксированного промежутка времени, за исключением товара, пересылаемого в международных почтовых отправлениях.

Означает ли это, что товары, купленные физлицом в иностранном интернет-магазине, но не соответствующие критериям экспресс-груза, не подпадают под действие Приказа № 62н? Как и кто будет их декларировать?

Протоколом вводится новая форма таможенной декларации – «декларация электронной торговли» (пп. 5 п.1 ст. 105), форму и порядок заполнения которой определит Комиссия. За основу взята применяемая в настоящее время Декларация на товары для экспресс-грузов (ДТЭГ) по форме, утвержденной Решением Коллегии ЕЭК от 28.08.2018 № 142, которая применяется, в том числе, для декларирования товаров, приобретаемых физическими лицами в интернет-магазинах. Следует отметить, что по Приказу ФТС от 05.07.2018 № 1060 применяется другая форма – ПТДЭГ в соответствии с Решением ЕЭК от 16.10.2018 № 158. В одной декларации сейчас оформляются одновременно до 100 заказов в адрес разных физических лиц. Предполагается, что так и будет по Протоколу – то есть, как и сейчас, это декларация в форме реестра.

Итак, как указано выше, в соответствии со ст. ст. 429¹ декларирование ТЭТ осуществляется исключительно Оператором и исключительно в декларации электронной торговли. В отдельных случаях декларировать товары сможет сам получатель. Например, это могут быть случаи, когда по каким-либо причинам Оператор отказывается декларировать ТЭТ (и соответственно, брать на себя ответственность за соблюдение требований законодательства) по причине отсутствия разрешительных документов. Либо, например, когда, по мнению Оператора, товары не относятся к товарам для личного пользования, а декларант это мнение не разделяет.

Необходимо обратить внимание, что в случае декларирования ТЭТ самим декларантом (то есть физическим лицом – получателем товаров) не допускается, чтобы декларант пользовался услугами «обычного» таможенного представителя (не являющегося Оператором). Это положение закрепляется в п.4 ст. 82:

От имени декларанта, перевозчика, лица, обладающего полномочиями в отношении товаров, иного заинтересованного лица таможенные операции могут совершаться таможенным представителем, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, – иным лицом, действующим по поручению этих лиц.

В п.4 введен дополнительный третий абзац:

Положения абзаца второго настоящего пункта не применяются в случае совершения таможенных операций в отношении товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами, декларантом таких товаров.

То есть физическое лицо - получатель должен декларировать ТЭТ самостоятельно, без таможенного представителя. Это сделано намеренно, с целью предоставить Оператору конкурентные преимущества (Оператор – это «лицо, осуществляющее деятельность в сфере таможенного дела», включенное в реестр и соответствующее установленным требованиям (см. Раздел 3 настоящего Обзора), а если любой обычный таможенный представитель сможет декларировать ТЭТ, тогда зачем кому-то становиться Оператором?). Еще одна цель такого ограничения - обеспечить более надежный контроль за ТЭТ (проще контролировать несколько десятков Операторов, чем несколько сотен таможенных представителей). Здесь два момента к размышлению:

(1) насколько правомерно такое ограничение прав физических лиц и таможенных представителей, в том числе с точки зрения антимонопольного законодательства. Возможно, таможенным представителям стоит обратить на это внимание;

(2) непонятно, какую форму таможенной декларации должен использовать декларант (физическое лицо – получатель) в таком случае: декларацию электронной торговли или пассажирскую таможенную декларацию. Косвенно форма декларации упоминается в пункте 1 статьи 309.9 Протокола, который определяет лицо, у которого возникла обязанность, и момент возникновения этой обязанности: *«Обязанность по уплате таможенной пошлины, взимаемой по единой ставке, возникает у оператора электронной торговли, а в случае таможенного декларирования указанных товаров декларантом – у декларанта таких товаров с момента регистрации таможенным органом декларации на товары электронной торговли»*. **ВОПРОС:** если декларант (физическое лицо – получатель) будет использовать для декларирования своих товаров исключительно декларацию электронной торговли, то непонятно, каким образом он получит доступ к системам, возможно ли использовать свою электронно-цифровую подпись (ЭЦП) (если она у него вообще есть) или нужно получить специальную ЭЦП как декларанту и т.д. Если возможно использовать пассажирскую таможенную декларацию, то почему от этого процесса «отрезают» обычных таможенных представителей? Подавая отдельную пассажирскую декларацию на каждый заказ, вряд ли таможенный представитель составит конкуренцию Оператору, подающему декларацию электронной торговли на 100 заказов одновременно. Кроме того, таможенный представитель действует всегда «от имени и по поручению» декларанта – то есть для подачи декларации необходим договор на оказание услуг по декларированию. В то время как Оператор действует «от имени» декларанта (ст. 429¹), то есть его статус и вся цепочка поставки ТЭТ от интернет-площадки до получателя предполагает наличие полномочий по декларированию (получатель, совершая покупку на сайте интернет-площадки, одновременно дает поручение на доставку ТЭТ и совершение с ними таможенных операций во всех странах на пути ТЭТ вплоть до доставки их получателю). В проекте Протокола эти вопросы не отражены, несмотря на то, что вопрос неоднократно поднимался в рамках работы Экспертной группы при подготовке проекта Протокола.

Исключение составляет декларирование ТЭТ в переходный период - до того момента, когда первый Оператор получит свидетельство (пункт 7 статьи 464):

«7. Если в государстве-члене отсутствуют лица, включенные в реестр операторов электронной торговли, таможенное декларирование товаров электронной торговли, ввозимых в адрес физических лиц, может осуществляться таможенными представителями, действующими от имени и по поручению физических лиц - декларантов таких товаров.

Положения настоящего пункта применяются в каждом из государств-членов до даты включения в реестр операторов электронной торговли первого оператора электронной торговли, но не более чем в течение 6 месяцев с даты вступления в силу настоящего Протокола».

Таким образом, в переходный период (сроком до 6 месяцев) допускается «параллельная работа» и Оператора, и таможенного представителя. Однако тут имеется следующее опасение. В России на сегодняшний день с товарами электронной торговли работают около 20 таможенных представителей, очевидно, что все они не смогут быть включены в реестр Операторов одновременно в один и тот же день. Однако, согласно п. 7 статьи 464, как только первый Оператор будет включен в реестр, все остальные таможенные представители, которые сейчас декларируют ТЭТ в соответствии с Приказом № 1060, не смогут продолжить работу после вступления в силу свидетельства, выданного первому Оператору.

В этой связи предлагается установить переходный период (например, полгода), в течение которого товары электронной торговли будут декларировать и новые Операторы, и «старые» таможенные представители. Отправной точкой считать дату включения в реестр первого Оператора, но дать еще 6 месяцев, чтобы другие кандидаты также смогли подготовить заявления и необходимые документы для включения в реестр. Дополнить пункт 7 между словами «до даты» и «включения в реестр» фразой «, следующей за истечением 6 месяцев с даты...».

В качестве альтернативы возможно предусмотреть одновременное вступление в силу всех свидетельств о включении в реестр Операторов, подавших заявления в течение какого-то разумного периода, например, 3 месяца после вступления Протокола в силу.

РАЗДЕЛ 3. ОПЕРАТОР ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ

В ТК ЕАЭС вводится новая глава 60¹ «Оператор электронной торговли», а также вносятся точечные изменения в отдельные статьи ТК ЕАЭС. Оператор электронной торговли – это юридическое лицо, осуществляющее деятельность в сфере таможенного дела и включенное в реестр операторов электронной торговли.

3.1. Требования к Оператору

В Протоколе содержится достаточно скудное описание требований к оператору. Так, в п.1 ст. 429.2 перечислены всего пять условий включения в реестр:

- 1) нахождение в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении или аренде площадок для временного хранения товаров электронной торговли;
- 2) обеспечение исполнения обязанностей юридического лица, осуществляющего деятельность в сфере таможенного дела;
- 3) отсутствие на день регистрации таможенным органом обращения о включении в реестр не исполненной в установленный срок обязанности по уплате таможенных платежей и фактов возбуждения в отношении юридического лица процедуры банкротства;
- 4) наличие информационной системы;
- 5) договор страхования риска гражданской ответственности оператора.

При этом согласно Протоколу, национальным законодательством могут устанавливаться дополнительные условия включения в реестр, в том числе, не ограничиваясь: (1) наличие в штате работников, имеющих необходимую квалификацию; (2) установление квалификационных требований; (3) увеличение размера обеспечения исполнения обязанностей Оператора.

3.2. Деятельность Оператора

Деятельность Оператора – таможенное декларирование ТЭТ.

Статья 429¹. Деятельность оператора электронной торговли

Оператор электронной торговли совершает таможенные операции в отношении товаров электронной торговли на территории государства-члена, таможенным органом которого он включен в реестр операторов электронной торговли, в соответствии с международными договорами и актами в сфере таможенного регулирования.

*Таможенные операции в отношении товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами, совершаются оператором электронной торговли **от имени декларантов таких товаров.***

То есть, согласно проекту Протокола, **Оператор действует «от имени», НО НЕ ПО ПОРУЧЕНИЮ декларанта (физ лица – получателя).**

В то же время, в РФ Приказ Минфина № 62н устанавливает, что Оператор «осуществляет таможенное декларирование И доставку», действует «от имени и по поручению» физического лица, «в рамках договора на оказание услуг между юридическим лицом и представляемым физическим лицом» (пункты 1 и 2 Приложения № 1 и пункт 1 Приложения № 2 к Приказу).

Полагаем необходимым пояснить разницу между положениями проекта Протокола и Приказа Минфина.

- *Таможенное декларирование и доставка*

Требование о том, чтобы Оператор в одном лице осуществлял таможенное декларирование и доставку не применимо к подавляющему большинству действующих сейчас таможенных представителей (в рамках приказа ФТС от 05.07.2018 № 1060), поскольку они, как правило, не занимаются доставкой, а только осуществляют таможенное декларирование товаров, доставленных в РФ перевозчиками – иными лицами.

В рамках сложившейся структуры организации интернет-торговли и взаимоотношений участников интернет-торговли, функции по таможенному декларированию и доставке разделены, они как правило, выполняются разными юридическими лицами. Иностранцы интернет-магазины не заключают договоры с российскими юридическими лицами (особенно сейчас, в период санкций), они работают с логистическими компаниями в своей стране. Далее товар передается по цепочке поставок либо по собственной сети (у глобальных экспресс-перевозчиков) либо через цепочку агентских договоров до российского покупателя. Таможенное декларирование осуществляет российское лицо, включенное в реестр таможенных представителей, данное лицо не обязательно осуществляет доставку.

- *Оператор действует «по поручению» декларанта*

Положение о том, что Оператор действует «по поручению» — это значит, что у Оператора имеется договор с декларантом (получателем), как например, в «большой» торговле обязательно заключается договор с таможенным представителем на оказание услуг по таможенному декларированию. Отличие структуры договорных отношений в электронной торговле состоит в том, что:

- 1) физ лицо (покупатель) не заключает договоров с российскими лицами;
- 2) единый договор на весь комплекс правоотношений (покупка и оплата товара, перевозка, доставка, таможенное декларирование в стране вывоза, транзита и в стране назначения, а также все сопутствующие услуги, как например, хранение и перегрузка в пути) заключается покупателем путем подтверждения оферты на сайте интернет-магазина;
- 3) таким образом, договор заключается между российским покупателем и иностранным интернет-магазином;
- 4) Оператор принимает товар для декларирования от своих контрагентов по цепочке поставки

- *Оператор действует в рамках договора на оказание услуг с представляемым физическим лицом*

Как указано выше, договор на комплекс услуг в рамках электронной торговли заключается российским получателем - физическим лицом с иностранным интернет-магазином за границей, в стране, где физически расположен товар, и откуда начинается поставка.

Нажимая кнопку «заказать товар», покупатель одновременно выбирает способ доставки (почтовая служба или экспресс-доставка) и может ознакомиться с условиями доставки непосредственно на сайте перевозчика (кнопка «условия доставки»).

Для выполнения требования Приказа Минфина № 62н о том, что «Оператор действует в рамках договора на оказание услуг с представляемым физическим лицом» необходимо будет заключать отдельные договоры на оказание услуг с каждым получателем, а это

дополнительное время, ресурсы и дополнительная финансовая нагрузка на конечного потребителя – получателя товаров электронной торговли, поскольку договор услуг не может быть бесплатным, а доставка вместе с покупкой товара уже оплачена покупателем. Остается открытым вопрос о том, не надо ли будет включить стоимость услуг по таможенному декларированию в налогооблагаемую базу для расчета таможенных платежей. Согласно Протоколу, стоимостью товаров электронной торговли является «итоговая стоимость», указанная «в документах о приобретении товаров» и сведений, «полученных оператором электронной торговли от электронной торговой площадки».

С учетом изложенного выше, полагаем, что Приказ Минфина № 62н противоречит нормам Протокола в том, что касается деятельности Оператора по доставке товаров, действий Оператора по поручению физического лица и требования о заключении договора на оказание услуг и физическим лицом.

3.3. Оператор vs таможенный представитель

Согласно Протоколу, для включения в реестр Операторов электронной торговли юридическое лицо должно быть в реестре таможенных представителей на день подачи обращения о включении в реестр Операторов:

Статья 429². Условия включения в реестр операторов электронной торговли

1. Условиями включения юридического лица, претендующего на осуществление деятельности в качестве оператора электронной торговли, в реестр операторов электронной торговли являются:

1) осуществление этим юридическим лицом деятельности в качестве таможенного представителя на день регистрации таможенным органом обращения в таможенный орган о включении в реестр операторов электронной торговли;

В ходе работы над проектом Протокола в рамках экспертной группы ЕЭК этот вопрос детально обсуждался, и эксперты пришли к мнению, что статуса Оператора электронной торговли достаточно для совершения таможенных операций с товарами. Поддерживание Оператором на протяжении всего периода деятельности одновременно статуса Оператора и таможенного представителя признано излишним. То есть, по логике Протокола, на момент включения в реестр Оператор должен подтвердить опыт декларирования – то есть быть в реестре, а потом (период не установлен) можно из реестра таможенных представителей исключиться. В этой связи открытым остаётся вопрос с размером обеспечения Оператора.

В приказе Минфина № 62н требование о совмещении статусов Оператора электронной торговли и таможенного представителя изложено по-другому: Оператор должен «находиться в реестре таможенных представителей» (пп.2 п.2 Приложения №1 к Приказу). В этом также видится противоречие между Приказом и Протоколом. К слову, по версии Минфина, Оператор также должен быть в реестре владельцев СВХ.

3.4. Оператор должен иметь площадки, предназначенные для временного хранения

Согласно положениям Протокола, Оператор не обязательно должен быть владельцем СВХ, то есть лицом, включенным в реестр владельцев СВХ в соответствии с главой 57 ТК ЕАЭС.

Статья 309³. Особенности временного хранения товаров электронной торговли

1. Временное хранение товаров электронной торговли осуществляется в соответствии с главой 16 настоящего Кодекса, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

2. Временное хранение товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами, осуществляется в сооружениях, помещениях (частях помещений) и (или) на открытых площадках (частях открытых площадок) оператора электронной торговли (далее в настоящей главе – сооружения (помещения, площадки)), за исключением таких товаров, ввозимых на таможенную территорию Союза в международных почтовых отправлениях, временное хранение которых осуществляется в местах (учреждениях) международного почтового обмена.

3. Сооружения (помещения, площадки) являются зоной таможенного контроля.

Требование к Оператору в части наличия площадок для осуществления деятельности по временному хранению товаров установлено в пп.1 п. 1 ст. 429.2:

Статья 429². Условия включения в реестр операторов электронной торговли

1. Условиями включения юридического лица, претендующего на осуществление деятельности в качестве оператора электронной торговли, в реестр операторов электронной торговли являются:

*...
2) нахождение в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении или аренде сооружений, помещений (частей помещений) и (или) открытых площадок (частей открытых площадок), предназначенных для временного хранения товаров электронной торговли и (или) для хранения товаров электронной торговли, помещенных под таможенную процедуру таможенного склада и отвечающих требованиям, установленным в соответствии с законодательством государств-членов (далее в настоящей главе – сооружения (помещения, площадки)). Если сооружения (помещения, площадки) находятся в аренде, на день регистрации таможенным органом обращения в таможенный орган о включении в реестр операторов электронной торговли договор аренды в отношении таких сооружений (помещений, площадок) должен быть заключен на срок не менее 1 года либо иного срока, устанавливаемого законодательством государств-членов о таможенном регулировании;*

Между тем, в Приказе Минфина № 62н содержится императивное требование о том, что Оператор должен «находиться в реестре владельцев складов временного хранения, ведение которого предусмотрено статьей 340 Федерального закона 289-ФЗ» (пп.10 п.2 Приложения № 2).

Следует отметить, что в настоящее время Операторы (участники эксперимента по интернет-торговле на основании Приказа ФТС России от 05.07.2018 № 1060) не обязаны иметь свидетельство о включении в реестр владельцев СВХ. То есть, в настоящее время участник эксперимента, не являющийся владельцем СВХ, закрывает доставку и размещает товары на временное хранение на любом действующем СВХ, с которым он заключил т.н. «договор аренды». Хотя строго формально, с юридической точки зрения, такие договоры являются не арендой, а именно договором оказания услуг по временному хранению, поскольку:

- владелец СВХ не может передать в аренду или в оперативное управление помещения СВХ, которые закреплены за ним в реестре владельцев СВХ. Передать помещения в аренду иному лицу владелец СВХ сможет, только исключив данные площади из своего реестра, но такие помещения перестанут быть СВХ;

- в помещениях СВХ может осуществляться исключительно деятельность, разрешенная владельцу СВХ;

- на СВХ не допускается доступ посторонних лиц, не являющихся работниками СВХ или не обладающих полномочиями в отношении товаров, находящихся на СВХ, без разрешения таможенных органов.

Новое требование в Протоколе о временном хранении товаров электронной торговли на площадках Оператора вызывает обеспокоенность бизнеса в связи со следующим. При таком подходе Оператор должен приобрести помещения в собственность или заключить договоры аренды помещений на срок не менее одного года во всех регионах, где планируется доставка товаров интернет-торговли. Бизнес экспресс-доставки построен таким образом, что товары могут быть доставлены из-за границы в различные пункты прибытия, находящиеся в разных регионах. Доставка осуществляется в разное время в зависимости от наличия заказов от получателей в данном регионе. За последнее время логистические потоки претерпели существенные изменения, в том числе из-за эпидемиологических ограничений, санкций и отмены большого количества международных рейсов. Кроме того, в разное время в разные регионы может быть доставлено разное количество товаров – то есть объемы товаров также невозможно предугадать. В таких обстоятельствах приобретение помещений или заключение договоров аренды в каждом регионе будет весьма обременительным для Оператора.

Представляется, что выходом может быть помещение для временного хранения товаров на существующий в данном регионе склад временного хранения (владелец которого включен в реестр в соответствии с главой 57 ТК ЕАЭС) по договору оказания услуг временного хранения. Временное хранение товаров интернет-торговли на действующем СВХ по договору оказания услуг представляется приемлемым и логичным: Оператор, который включен в реестр Операторов электронной торговли и внес обеспечение своей деятельности, который является таможенным представителем и несет солидарную обязанность по уплате таможенных платежей, размещает на временное хранения товары на действующем СВХ в любом регионе, владелец СВХ также включен в реестр владельцев СВХ, внес обеспечение своей деятельности и несет ответственность за уплату таможенных платежей. Товары находятся под таможенным контролем, обеспечена их сохранность, нет рисков выпуска товаров без таможенного контроля. Возможно, как вариант, имеет смысл установить для таких владельцев СВХ дополнительное требование в части оснащения дополнительным оборудованием, которое будет в оперативном управлении Оператора.

С учетом изложенного, представляется необходимым закрепить в Протоколе возможности размещать товары на действующих СВХ по договору оказания услуг временного хранения. Например, возможно дополнить пункт 2 статьи 309.3 словами «либо на складе временного хранения по договору оказания услуг склада временного хранения, заключенному Оператором на срок не менее 1 года».

Предлагаемая редакция поправки в пункт 2 статьи 309.3 ТК ЕАЭС

«2. Временное хранение товаров электронной торговли, ввозимых на таможенную территорию, осуществляется в сооружениях, помещениях (частях помещений) и (или) на открытых площадках (частях открытых площадок)» оператора электронной торговли либо на складе временного хранения по договору оказания услуг склада временного хранения, заключенному Оператором на срок не менее 1 года».

Кроме того, полагаем необходимым отметить, что Приказ № 62н содержит, на наш взгляд, противоречивые положения касательно временного хранения товаров электронной торговли.

С одной стороны, согласно пп.10 п.2 Приложения № 2 Оператор должен *«находиться в реестре владельцев складов временного хранения, ведение которого предусмотрено статьей 340 Федерального закона 289-ФЗ»*.

В то же время, согласно пп.11 п.2 Приложения № 2 Оператор должен *«иметь в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении, на основании договора аренды, заключенного на срок не менее 1 года, сооружения, помещения (части помещений) и (или) открытые площадки (части открытых площадок), оборудованные досмотровой рентгеновской техникой, позволяющей осуществить осмотр всех поступающих в зону таможенного контроля (в том числе помещаемых на временное хранение) товаров для личного пользования, а также техническими средствами, обеспечивающими в течение срока, предусмотренного частью 9 статьи 85 Федерального закона 289-ФЗ, расконсолидацию, учет и размещение товаров для личного пользования на временное хранение по индивидуальным накладным при экспресс-доставке»*.

Таким образом, согласно Приказу № 62н получается, что Оператор должен иметь 2 «помещения»:

одно - при включении в реестр владельцев СВХ (ст. 412 ТК ЕАЭС условие для включения в реестр *«нахождение в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении или аренде сооружений, помещений (частей помещений) и (или) открытых площадок, предназначенных для использования в качестве склада временного хранения и отвечающих требованиям, установленным в соответствии с пунктом 4 статьи 411 настоящего Кодекса. Если сооружения, помещения (части помещений) и (или) открытые площадки находятся в аренде, на день подачи заявления о включении в реестр владельцев складов временного хранения договор аренды в отношении таких сооружений, помещений (частей помещений) и (или) открытых площадок должен быть заключен на срок не менее 1 года»*);

второе помещение - согласно пп.11 п.2 Приложения № 2. Это помещение для осмотра *«всех поступающих в зону таможенного контроля (в том числе помещаемых на временное хранение)»* товаров.

При этом все таможенные операции, согласно п.8 Приложения № 2 к Приказу, совершаются на складах временного хранения:

«Таможенные операции, связанные с помещением товаров для личного пользования на временное хранение, осуществляются в порядке, определенном приказом ФТС России от 18 марта 2019 г. N 444 "Об утверждении Порядка совершения таможенных операций при помещении товаров на склад временного хранения и иные места временного хранения, при хранении и выдаче товаров, Порядка регистрации документов, представленных для помещения товаров на временное хранение и выдачи подтверждения о регистрации документов, Порядка выдачи (отказа в выдаче) разрешения на проведение операций, указанных в пункте 2 статьи 102 ТК ЕАЭС, определении Условий и Порядка выдачи (отмены) разрешения на временное хранение товаров в иных местах, Способа предоставления отчетности владельцами складов временного хранения и лицами, получившими разрешение на временное хранение в местах временного хранения товаров, форм отчетов, порядка их заполнения, а

также порядка и сроков представления отчетности" (зарегистрирован Минюстом России 17.04.2019, регистрационный N 54416).

Временное хранение товаров для личного пользования осуществляется на складе временного хранения (далее - СВХ) в месте расположения таможенного органа, в котором осуществляется декларирование таких товаров с целью их выпуска в свободное обращение».

Приказ Минфина № 62н вступает в силу 02.03.2023. По мнению ЕЭК, Протокол также может вступить в силу в 2023 году. Вызывает сомнения необходимость создания СВХ на этот короткий период.

В любом случае, если допустить, что требование о наличии у Оператора собственного СВХ может быть введено ведомственным приказом в качестве «дополнительного условия» включения Оператора в реестр (п.2 ст. 429.2 Протокола), и это будет признано законным, имеет смысл отложить введение требования о наличии у Оператора собственного СВХ до вступления в силу изменений в ТК ЕАЭС. До этого времени целесообразно сохранить действующий порядок, как это предусмотрено приказом ФТС от 05.07.2018 № 1060.

В случае введения дополнительных требований по владению СВХ необходимо установить достаточный срок (переходный период) не менее 1 года для создания Операторами нужного количества СВХ. По оценкам бизнеса, срок создания и оснащения СВХ - до 1 года. Этот срок включает приобретение или оформление аренды помещений и регистрацию их в Росреестре (2–4 мес); заказ и лицензирование рентгеновского оборудования (до 6 мес), обучение персонала и получение квалификационных документов на работников СВХ, и другие мероприятия.

В случае закрепления в законодательстве РФ требования о наличии СВХ для включения в реестр Операторов, у бизнеса должны возникнуть следующие **вопросы по будущему регулированию в части временного хранения** товаров электронной торговли.

1. Какое количество СВХ должно быть у Оператора? С учетом того, что логистические потоки могут быть разные и меняться в зависимости от потребностей клиентов в зарубежных странах (поток из интернет-магазинов) и заказов российских получателей в разных регионах РФ.

2. Если для выполнения «требований к Оператору» по Приказу № 62н достаточно одного СВХ, то как будет осуществляться перемещение из места прибытия на СВХ? В аэропортах нет свободных площадей для создания Операторами своих СВХ. Процедуры транзита из аэропорта на СВХ в регионе деятельности другой таможни (Внуково-Шереметьево; Шереметьево – МОТ) длительные и трудоемкие, удлиняют сроки доставки и таможенного декларирования, и как следствие, ведут к задержкам поступлений в бюджет.

3. Временное хранение на СВХ - в месте расположения таможенного органа, в котором осуществляется декларирование таких товаров (пункт 8 приложения 2 к Приказу). Значит ли это, что ФТС согласует/одобрит расположение таможенных постов на КАЖДОМ СВХ, создаваемом Оператором?

4. Как будет решаться вопрос о месте расположения СВХ, если все декларирование переносится в Центральную почтовую таможню?

5. Отменит ли ФТС требования по «диспетчеризации» и ограничению мест декларирования по ИНН декларанта, видам транспорта и пр.?

3.5. Обеспечение деятельности Оператора

Как и любое лицо, осуществляющее деятельность в сфере таможенного дела, Оператор должен будет обеспечить исполнение своих обязанностей. Виды обеспечения установлены в статье 63 ТК ЕАЭС:

- 1) денежные средства (деньги);
- 2) банковская гарантия;
- 3) поручительство;
- 4) залог имущества.

Минимальный размер обеспечения установит Комиссия. На уровне национального законодательства допускается установить размер обеспечения, превышающий размер, установленный Комиссией (п.4 ст. 429.2). При этом размер обеспечения может быть дифференцирован в национальном законодательстве в зависимости от ограничения деятельности ОЭТ (только экспорт, только прямые поставки без бондового склада).

Касательно ситуаций, когда Оператор осуществляет деятельность в нескольких сферах (ТК ЕАЭС перечисляет таможенного представителя и таможенного перевозчика, но не упоминает владельца СВХ) либо является Уполномоченным экономическим оператором (УЭО), обеспечение исполнения обязанностей предоставляется в размере максимальной суммы одного из обеспечения. Во всяком случае, именно так можно трактовать п.16 ст. 399 ТК ЕАЭС. Хотя формулировка этого пункта достаточно обширная, и может быть истолкована как применимая только к «поглощению» сумм обеспечения при включении в реестр Уполномоченных экономических операторов (УЭО).

Ст. 399 Обеспечение деятельности в сфере таможенного дела

п.16. В случае если юридическое лицо одновременно осуществляет деятельность (претендует на осуществление деятельности) в качестве таможенного представителя, таможенного перевозчика и (или) оператора электронной торговли, а также в случае если юридическое лицо, осуществляющее деятельность (претендующее на осуществление деятельности) в качестве таможенного представителя, и (или) таможенного перевозчика и (или) оператора электронной торговли, одновременно является уполномоченным экономическим оператором (претендует на включение в реестр уполномоченных экономических операторов), обеспечение исполнения обязанностей юридического лица, осуществляющего деятельность в сфере таможенного дела, и (или) обеспечение исполнения обязанностей уполномоченного экономического оператора предоставляются в размере максимальной суммы одного из обеспечения, определенной в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 402, подпунктом 2 пункта 1 статьи 407, пунктом 4 статьи 429.2 и пунктами 12 - 21 статьи 436 настоящего Кодекса, при включении юридического лица:

Ст. 436. Обеспечение исполнения обязанностей уполномоченного экономического оператора

п.22. При включении юридического лица в реестр уполномоченных экономических операторов, реестр таможенных представителей, и (или) реестр таможенных перевозчиков и (или) реестр операторов электронной торговли обеспечение исполнения обязанностей уполномоченного экономического оператора и обеспечение исполнения обязанностей юридического лица, осуществляющего деятельность в сфере таможенного дела в качестве таможенного представителя,

или таможенного перевозчика и (или) оператора электронной торговли, предоставляются с учетом пункта 16 статьи 399 настоящего Кодекса.

3.6. Авансовый платеж 250 000 евро, вносимый Оператором на уплату таможенных пошлин получателями – физическими лицами

Полагаем необходимым обратить внимание, что в РФ для Операторов электронной торговли, в дополнение к обеспечению исполнения обязанностей, Приказом Минфина № 62н, вводится неснижаемый остаток авансовых платежей размере 250 000 евро. Это не дополнительное обеспечение, не банковская гарантия, именно сумма (в рублях) «живыми деньгами» на лицевом счете Оператора.

Таким образом, в случае вступления в силу (02.03.2022) Приказа Минфина № 62н в опубликованной редакции, Оператор будет нести финансовую нагрузку в двух ипостасях: обеспечение (банковская гарантия) и аванс. Плюс расходы по обслуживанию договора страхования риска гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда имуществу представляемых лиц.

Подробные комментарии касательно авансовых платежей представлены ниже.

В соответствии с пп.9 п.2 Приложения №1 к Приказу № 62н, Оператор должен «обеспечить наличие на лицевом счете... неснижаемого остатка авансовых платежей в размере не менее двухсот пятидесяти тысяч евро по официальному курсу иностранной валюты к рублю Российской Федерации, установленному Центральным банком Российской Федерации, действующему на день регистрации первой таможенной декларации, поданной таким лицом в порядке, установленном настоящим приказом».

При этом в соответствии с п.4 Приложения № 2 «таможенные платежи в отношении товаров для личного пользования уплачиваются физическим лицом или оператором от имени и по поручению физического лица».

По мнению бизнеса, введение ведомственным приказом требования об авансовых платежах Оператора противоречит действующему таможенному законодательству ЕАЭС и Российской Федерации по следующим основаниям:

1) В соответствии с пунктом 1 статьи 48 ТК ЕАЭС авансовыми платежами признаются «денежные средства (деньги), внесенные в счет уплаты предстоящих таможенных пошлин, налогов, таможенных сборов... и не идентифицированные плательщиком в разрезе конкретных видов и сумм...».

2) В соответствии с пунктом 17 статьи 266 ТК ЕАЭС плательщиками таможенных платежей являются «декларант или иные лица, у которых возникла обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов». Экспресс-перевозчик / таможенный представитель ни при каких обстоятельствах не может быть декларантом товаров для личного пользования, приобретенных физическим лицом в рамках международной электронной торговли; и на экспресс-перевозчика / таможенного представителя не возложена обязанность по уплате таможенных платежей.

3) На основании пункта 4 статьи 405 ТК ЕАЭС таможенный представитель несет с декларантом солидарную обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов. Однако законодательством не установлено, что солидарный должник обязан вносить авансовые платежи вместо плательщика.

4) Федеральным законом от 03.08.2018 № 289-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (Закон 289-ФЗ) в части 3 статьи 194 установлена возможность для таможенного представителя уплачивать таможенные пошлины и налоги в отношении товаров для личного пользования «от имени и по поручению физического лица – приобретателя товаров», но ни в Законе, ни в ТК ЕАЭС нет положений, которые бы возлагали на Оператора (экспресс-перевозчика / таможенного представителя) обязанность быть ПЛАТЕЛЬЩИКОМ таможенных пошлин, налогов.

Следует отметить, что норма о неснижаемой сумме аванса не достигает цели, с которой эта норма вводится. Насколько мы понимаем, по мнению авторов Приказа № 62н, аванс будет дополнительной гарантией в случае отказа Оператора от уплаты таможенных платежей за посылки, которые уже доставлены в РФ и ожидают выдачи получателям, но таможня не сможет выпустить товары без уплаты пошлин. То есть с заботой о гражданах.

Но проблема в том, что списать средства с авансов можно только по распоряжению лица, внесшего авансовые платежи, то есть по распоряжению Оператора (п.4 ст.48 ТК ЕАЭС). Поэтому в случае его отказа от уплаты платежей, невозможно будет без его участия взыскать платежи за счет авансов.

Таможенные платежи в любом случае платят сами физические лица через счета Оператора. То есть Оператор либо собирает платежи с физических лиц заранее, либо после выпуска компенсирует свои затраты на уплату (этот вариант используется реже). Поэтому представляются необоснованными опасения о том, что физические лица-получатели будут требовать посылки без того, чтобы перечислить Оператору таможенные платежи.

В качестве компромисса предлагается рассмотреть вопрос о внесении дополнительного обеспечения уплаты таможенных платежей Оператором. Это дополнительное обеспечение может быть прямо установлено поправками в часть 1 статьи 55 Закона № 289-ФЗ. Разумным представляется размер такого дополнительного обеспечения в 500 000 евро, в виде банковской гарантии или иными способами в соответствии со статьей 63 ТК ЕАЭС.

Кроме того, имеется неопределенность относительно того, по какому курсу рассчитать эквивалент неснижаемому остатку 250 тыс евро. В пп.9 п.2 Приложения №1 к Приказу указано: «по курсу, действующему на день регистрации первой таможенной декларации, поданной таким лицом в порядке, установленном настоящим приказом». Но ведь информация о внесении аванса должна быть представлена в ФТС вместе с заявлением (пп. 1 п.2 Приложения №1). На дату подачи заявления ведь еще нет поданных деклараций в соответствии с Приказом, их можно будет подавать только после рассмотрения заявления и включения Оператора в реестр.

3.7. Информационная система Оператора

Описание информационной системы Оператора в Протоколе весьма скудное, кратко упоминается в статье 429.2 в качестве одного из условий включения в реестр.

Статья 429². Условия включения в реестр операторов электронной торговли

1. Условиями включения юридического лица, претендующего на осуществление деятельности в качестве оператора электронной торговли, в реестр операторов электронной торговли являются:

...

5) наличие информационной системы, обеспечивающей взаимодействие с информационной системой таможенных органов либо наличие иного, предусмотренного законодательством государств-членов, способа взаимодействия оператора электронной торговли с таможенным органом посредством информационной системы таможенных органов в целях направления электронных документов и сведений о товарах электронной торговли, об операциях, совершенных с такими товарами, и физических лицах, приобретших такие товары.

Как указывалось ранее, в соответствии с п.2 ст. 429.2 Протокола национальным законодательством государств-членов могут устанавливаться дополнительные условия включения юридического лица в реестр операторов электронной торговли».

Более детальные требования к информационным системам Оператора содержатся в пп. 12 п. 2 Приложения № 1 к Приказу Минфина № 62н, согласно которому Информационные системы Оператора должны обеспечивать: **«получение таможенными органами сведений об отправителе** (полное наименование организации, место нахождения и адрес в пределах его места нахождения с указанием индекса отправителя), **физическом лице** (фамилия, имя, отчество (при наличии), идентификационный номер налогоплательщика (далее - ИНН), серия, номер документа, удостоверяющего личность, дата его выдачи, адрес электронной почты, номер телефона, адрес регистрации физического лица по месту жительства или адрес регистрации физического лица по месту пребывания с указанием индекса либо адрес доставки (отправки) товаров для личного пользования с указанием индекса), **о договоре на оказание услуг по доставке** товаров для личного пользования и совершению таможенных операций в отношении товаров для личного пользования между оператором и представляемым физическим лицом (дата заключения, номер договора), **о номере индивидуальной накладной при экспресс-доставке**, а также о перемещаемых **товарах** для личного пользования (наименование, описание, вес, стоимость), содержащихся в информационных ресурсах юридического лица, без использования информационно-программных средств ЕАИС ТО путем доступа к таким ресурсам, техническая реализация которого по согласованию с таможенным органом осуществляется посредством использования информационно-телекоммуникационной сети "Интернет"».

Ниже представлены вопросы и предложения по отдельным пунктам требований к информационным системам.

- наличие информации о фактическом месте нахождения товаров для личного пользования после их прибытия на территорию Российской Федерации (о наименовании таможенного органа, в регионе деятельности которого товары фактически находятся);

ВОПРОС: если товары размещаются на СВХ Оператора, географически расположенном во Владивостоке, а декларирование производится в Центральной почтовой таможне, какой таможенный орган будет местом фактического нахождения товаров? Владивостокская таможня?

- свободный доступ физическому лицу к сведениям о принятых таможенными органами решениях в отношении товаров для личного пользования и о суммах исчисленных и подлежащих уплате таможенных платежей, пеней;

ПРЕДЛОЖЕНИЕ: в целом, такая интеграция видится избыточной. Предлагается исключить слова «в отношении товаров для личного пользования и о суммах исчисленных и подлежащих уплате таможенных платежей, пеней», заменив их словами «о принятых таможенными органами решениях о выпуске». Информация о суммах исчисленных и подлежащих уплате таможенных платежей доводится до плательщика – физического лица

путем непосредственного взаимодействия с ним в личном кабинете на сайте Оператора и не хранится в информационной системе.

- адрес электронной почты физического лица-получателя.

ПРЕДЛОЖЕНИЕ: физическое лицо может не иметь адреса электронной почты, взаимодействие с ним происходит в личном кабинете на сайте Оператора. В настоящее время адрес электронной почты не представляется. Предлагаем исключить требование о наличии адреса электронной почты, либо указывать его «при наличии».

- о договоре на оказание услуг по доставке товаров для личного пользования и совершению таможенных операций в отношении товаров для личного пользования между оператором и представляемым физическим лицом (дата заключения, номер договора),

ПРЕДЛОЖЕНИЕ: исключить здесь и везде по тексту ссылки на договор по доставке, так как договоры на доставку заключаются за границей иностранными юридическими лицами, Оператор не располагает сведениями о таких договорах по доставке (см. детальные комментарии в разделе 3.2 настоящего Обзора).

- информационная система Оператора должна обеспечивать получение таможенными органами указанных выше сведений *«без использования информационно-программных средств ЕАИС ТО путем доступа к таким ресурсам, техническая реализация которого по согласованию с таможенным органом осуществляется посредством использования информационно-телекоммуникационной сети "Интернет"».*

ВОПРОС: в пп.5 п.1 ст. 429.2 Протокола устанавливается, что информационная система Оператора должна обеспечивать *«взаимодействие с информационной системой таможенных органов (ЕАИС ТО)»*, а в Приказе Минфина требование состоит в том, что система существует *«без использования информационно-программных средств ЕАИС ТО»*. Явное противоречие требований. Как поступить Оператору?

ПРЕДЛОЖЕНИЕ: перенести уровень согласования *«технической реализации доступа к системам Оператора»* с таможенного органа на ФТС, соответственно заменив слова «по согласованию с таможенным органом» на слова *«по согласованию с ФТС России в утвержденном формате с подписанием договора о конфиденциальности между таможенным органом и Оператором».*

3.8. Исключение Оператора из реестра

Основания для исключения из реестра Операторов перечислены в статье 429.3 Протокола:

Статья 429³. Основания для исключения из реестра операторов электронной торговли

1. Основаниями для исключения оператора электронной торговли из реестра операторов электронной торговли являются:

1) неисполнение оператором электронной торговли обязанностей, предусмотренных статьей 429⁵ настоящего Кодекса.

1¹) неисполнение в срок, указанный в уведомлении, направленном таможенным органом в соответствии с пунктом 3 статьи 55, пунктом 3 статьи 73 и пунктом 20 статьи 309⁸ настоящего Кодекса, обязанности по уплате таможенных пошлин, налогов, специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин, а также неуплата в срок пеней, процентов, если срок их уплаты установлен настоящим Кодексом и (или) законодательством государств-членов

В числе оснований для исключения неуплата платежей в срок по уведомлению (видимо, ожидать тех же проблем, что с неуплатой брокером по солидарной обязанности), а также

неисполнение обязанностей. При этом сами обязанности прописаны очень широко и расплывчато, перечень их не закрытый. Особое беспокойство вызывают следующие обязанности, за невыполнение которых Оператор будет исключен из реестра: информировать таможенный орган обо всех изменениях в жизни Оператора (пп.3), а также «иные обязанности» (пп.16):

Статья 429⁵

пункт 3) информировать таможенный орган, включивший его в реестр операторов электронной торговли, об изменении сведений, заявленных им при включении в реестр операторов электронной торговли, и представить документы, подтверждающие такие изменения, в течение 5 рабочих дней со дня изменения таких сведений или со дня, когда ему стало известно об их изменении;

пункт 16) соблюдать иные обязанности, установленные настоящим Кодексом и (или) устанавливаемые законодательством государств-членов о таможенном регулировании)

То есть, согласно Протокола, основанием для исключения Оператора из реестра является любое (даже самое незначительное) неисполнение оператором обязанностей из перечня статьи 429.5 ТК ЕАЭС.

Наказание за не информирование (в течение 5 дней!) об изменениях в жизни Оператора представляется несоразмерным проступку, особенно с учетом того, что оператор имеет информационные системы, сопряженные с системами таможенных органов, к которым сам таможенный орган имеет доступ.

Следует также учитывать, что деятельность Оператора (так же, как и таможенного представителя) непосредственно связана с иными лицами – в данном случае с множеством физических лиц, которые будут страдать от того, что их товары не доставлены в срок, при том, что таможенные пошлины уже в бюджете (уплачены этим физическим лицом) и сам товар оплачен продавцу.

Предлагаем исключить из числа оснований для исключения Оператора из реестра невыполнение им обязанностей, либо ограничиться четко идентифицируемыми обязанностями.

Предлагаемая редакция пункта 1 статьи 429.3 Протокола:

«Статья 429.3. Основания для исключения из реестра операторов электронной торговли

1. Основаниями для исключения оператора электронной торговли из реестра операторов электронной торговли являются:

~~1) неисполнение оператором электронной торговли обязанностей, предусмотренных статьей 429.5 настоящего Кодекса;~~

(АЛЬТЕРНАТИВНО: удалить хотя бы самые «неадекватные» основания):

1) неисполнение оператором электронной торговли обязанностей, предусмотренных подпунктами 1, 2 и 4-11 пункта 1 статьи 429.5 настоящего Кодекса;

2) заявление оператора электронной торговли об исключении его из реестра операторов электронной торговли;

3) ликвидация юридического лица, включенного в реестр операторов электронной торговли;

4) реорганизация юридического лица, включенного в реестр операторов электронной торговли, за исключением случаев, устанавливаемых законодательством государственных».

РАЗДЕЛ 4. ТАМОЖЕННЫЕ ПЛАТЕЖИ

В данном разделе не затрагиваются вопросы уплаты таможенных платежей при продажах через «бондовый склад» (см. Раздел 6 настоящего Обзора). Речь идет исключительно о таможенных платежах, уплачиваемых при т.н. «прямой поставке», то есть, когда товары доставляются из интернет-магазина непосредственно физическому лицу – получателю.

4.1. Виды таможенных платежей в отношении товаров электронной торговли

В соответствии с Протоколом, в статью 46 ТК ЕАЭС включается новый вид таможенного платежа: «таможенная пошлина, взимаемая по единой ставке». Определение данного платежа дается в новом пп. 33.1 п. 1 ст. 2 ТК ЕАЭС:

33¹) «таможенная пошлина, взимаемая по единой ставке» – обязательный платеж, взимаемый таможенными органами в связи с ввозом на таможенную территорию Союза товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами;

Напомним, сейчас физические лица уплачивают «таможенные пошлины, налоги, взимаемые по единым ставкам», либо «таможенные пошлины, налоги, взимаемые в виде совокупного таможенного платежа» (п.2 ст. 46 ТК ЕАЭС). То есть, налоги исключаются из сферы регулирования товаров электронной торговли. При этом в отношении товаров «для личного пользования» сохраняются действующие сейчас положения, установленные в главе 37 ТК ЕАЭС – физические лица уплачивают «таможенные пошлины, налоги». Видимо, этот платеж будет взиматься с товаров, перемещаемых в сопровождаемом или несопровожаемом багаже, а также с товаров, пересылаемых не в рамках интернет-торговли (например, посылка от физического лица физическому лицу – т.н. «бабушкины носки»).

4.2. Ставки таможенных платежей и лимиты беспошлинного ввоза

Ставки таможенных пошлин и размеры стоимости товаров, в пределах которых платежи не уплачиваются («лимиты беспошлинного ввоза»), не являются предметом регулирования ТК ЕАЭС. До 01.04.2023 действует повышенный лимит 1000 евро и 50 кг, установленный Решением Совета ЕЭК от 27.12.2017 № 107 в рамках антикризисных мер поддержки. Если не будет продления, то лимит вернется к прежним значениям: 200 евро и 31 кг. Для товаров, ввозимых в адрес одного лица с превышением лимитов беспошлинного ввоза, ставка таможенной пошлины составляет 15% от стоимости, но не менее 2 евро за кг.

Что касается НДС, ставки и правила уплаты регулируются национальным законодательством. При обсуждении проекта Протокола в рамках экспертной группы ЕЭК обсуждался вариант, при котором НДС будет уплачивать интернет-магазин, реализующий товары для отправки потребителям в ЕАЭС. Однако до настоящего времени текст проекта такого регулирования имеется только в отношении внутренней электронной торговли, то есть при приобретении товаров покупателями ЕАЭС на интернет-площадках, зарегистрированных в государствах ЕАЭС.

4.3. Обязанность по уплате таможенных платежей

Обязанность по уплате «таможенной пошлины по единой ставке» возлагается на Оператора, при том, что плательщиком будет декларант, то есть физическое лицо – получатель товаров. Это новая конструкция в таможенном законодательстве, нацеленная на повышение роли и ответственности Оператора.

Кстати, похожие положения обсуждаются в рамках поправок в Таможенный кодекс (т.н. «комплексный Протокол») применительно к таможенному представителю. В Таможенном кодексе предлагается установить, что обязанность по уплате таможенных платежей всегда возникает одновременно и у декларанта, и у таможенного представителя. В настоящее время применяется иная конструкция: декларант является плательщиком, и обязанность по уплате таможенных платежей возникает именно у декларанта, то есть плательщика. А таможенный представитель несет солидарную с плательщиком обязанность.

Рассмотрим подробнее положения Протокола касательно обязанности по уплате таможенных платежей.

Согласно статье 50 ТК ЕАЭС плательщиком является декларант или «иные лица, у которых возникла обязанность» по уплате таможенных пошлин, налогов.

Протокол сужает эту норму, исключив из числа плательщиков самого декларанта (видимо, воспользовавшись альтернативой, закрепленной в ст. 50 ТК ЕАЭС: «декларант» или «иные лица»). Согласно ст. 309.8 и 309.9 Протокола декларант не является плательщиком. Плательщик – это Оператор электронной торговли, поскольку у него возникла обязанность:

Статья 309.8

Пункт 11. Плательщиками таможенной пошлины, взимаемой по единой ставке, являются лица, у которых возникла обязанность по уплате таможенной пошлины, взимаемой по единой ставке, в соответствии со статьей 309.9 настоящего Кодекса.

Пункт 18. Обязанность по уплате таможенной пошлины, взимаемой по единой ставке, исполняется плательщиком.

Статья 309.9

Пункт 1. Обязанность по уплате таможенной пошлины, взимаемой по единой ставке, возникает у оператора электронной торговли, а в случае таможенного декларирования указанных товаров декларантом – у декларанта таких товаров с момента регистрации таможенным органом декларации на товары электронной торговли.

Таким образом, согласно Протоколу, декларант (то есть физическое лицо – получатель товаров) будет плательщиком лишь в исключительных случаях, когда он самостоятельно декларирует товары. Например, в случае, когда Оператор откажет в декларировании товаров от имени получателя по какой-либо причине (нет документов, подтверждающих стоимость или соблюдение запретов и ограничений, либо Оператор имеет основания полагать, что товары могут быть использованы «в коммерческой деятельности»).

ВОПРОСЫ

В связи с изложенными выше положениями Протокола возникает вопрос, **на каком основании Оператор может требовать** от декларанта (физического лица – получателя товаров) **возмещения сумм таможенных пошлин**, уплаченных за товары электронной торговли? В настоящее время «Оператор» (то есть участник эксперимента по приказу ФТС № 1060) уплачивает таможенную пошлину, действуя в качестве таможенного представителя, несущего солидарную обязанность по уплате. При этом плательщиком

является декларант (физическое лицо – получатель товаров). В конструкции Протокола декларант не является плательщиком, у него не возникает обязанности по уплате, и вполне естественно, что декларант может отказаться от возмещения уплаченных Оператором сумм, а у Оператора нет рычагов воздействия на получателя в этом вопросе. При обсуждении проекта Протокола в рамках Экспертной группы ЕЭК этот вопрос поднимался бизнесом, но не нашел отклика у представителей регуляторных органов стран ЕАЭС. В частности, предлагалось закрепить в Протоколе обязанность декларанта возместить Оператору суммы уплаченных за товары суммы таможенных пошлин.

Как вариант, возможно закрепить в договоре между Оператором и физическим лицом – получателем обязанность получателя компенсировать суммы уплаченных за товары суммы таможенных пошлин. Однако, помимо того, что это означает необходимость заключать договор с физическим лицом на каждую доставку, в отношении которой подлежат уплате таможенные пошлины, такой вариант существенно усложнит и удлинит процесс декларирования товаров электронной торговли. См. подробные комментарии касательно договора с физическим лицом на декларирование в разделе 3.2 настоящего Обзора.

РАЗДЕЛ 5. СТОИМОСТЬ ТОВАРОВ ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ

В отношении товаров электронной торговли не будут применяться положения главы 5 ТК ЕАЭС.

Статья 38 ТК ЕАЭС

Пункт 18. Положения настоящей главы не применяются в отношении товаров для личного пользования, товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами, перемещаемых через таможенную границу Союза.

То есть, как и при декларировании товаров «для личного пользования», для товаров электронной торговли базой для исчисления таможенных платежей (а именно «таможенной пошлины по единой ставке») будет стоимость товаров.

При этом в Протоколе не дается определение понятия «стоимость», в статье 309.10 лишь устанавливается, что «стоимость ввозимых товаров электронной торговли, приобретенных физическими лицами, заявляется в декларации на товары электронной торговли»; основанием для заявления стоимости является «итоговая стоимость», указанная «в документах о приобретении товаров» и сведений, «полученных оператором электронной торговли от электронной торговой площадки»; Комиссии предоставляются полномочия по определению иных сведений и документов, на основании которых должна заявляться стоимость таких товаров, а также «особенности проведения таможенного контроля в отношении стоимости товаров электронной торговли». Стоимость товаров электронной торговли, вывозимых с таможенной территории Союза, определяется в соответствии с национальным законодательством.

РАЗДЕЛ 6. БОНДОВЫЙ СКЛАД

Протоколом предусмотрена возможность помещать товары электронной торговли под процедуру таможенного склада для дальнейшей их продажи в рамках электронной торговли уже с территории России (т.н. «бондовый склад»). Краткое обобщение концепции «бондовый склад» представлено ниже:

- товары ввозятся коммерческой партией, размещаются Оператором на своей площадке, под таможенной процедурой «таможенный склад»;
- по мере того, как интернет-площадка продает товары покупателям – физическим лицам, Оператор помещает товар под таможенную процедуру «выпуск для внутреннего потребления» и выдает товар для доставки покупателю (Оператор не участвует в сделке купли-продажи товаров);
- Оператор является и декларантом товаров, и плательщиком таможенных платежей;
- в отличие от «таможенной пошлины по единой ставке», при выпуске с таможенного склада уплачиваются платежи как за товары в торговом обороте, то есть таможенные пошлины по ставкам Единого таможенного тарифа и НДС;
- в отношении товаров, реализуемых с бондового склада, не применяются лимиты беспошлинного ввоза, то есть суммы платежей рассчитываются и уплачиваются с товаров любой стоимости.