

МЕЖДУНАРОДНАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ ИНТЕГРАЦИЯ

УДК 339.5
ГРНТИ 06.51.77

**Проблемы контроля таможенной стоимости товаров,
содержащих объекты интеллектуальной собственности
в Евразийском экономическом союзе**

В.Н. Ионичева, к.э.н.
e-mail: *ionicheva.vn@gmail.com*

Аннотация

Предмет/тема: В статье рассматриваются теоретические и практические аспекты включения в таможенную стоимость лицензионных платежей при декларировании товаров, а также проблемы контроля таможенной стоимости товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности.

Цели/задачи: Целью работы является анализ правоприменительной практики включения в таможенную стоимость лицензионных платежей, выявления причин несоблюдения требований таможенного законодательства участниками внешнеторговой деятельности. **Методология:** При выполнении исследования применялось сочетание количественных и качественных подходов, использование метода системного анализа. **Результаты:** Исследована правоприменительная практика включения в таможенную стоимость лицензионных платежей; выявлены случаи и причины не включения лицензионных платежей в таможенную стоимость товаров; определена роль таможенного представителя при таможенном декларировании таможенной стоимости товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. Приведены примеры конкретных случаев из судебной практики по вопросам включения в таможенную стоимость лицензионных платежей.

Применение: Рассмотренные в статье теоретические и практические вопросы включения в таможенную стоимость лицензионных платежей могут быть использованы участниками внешнеторговой деятельности при декларировании товаров, а также учтены в деятельности таможенных органов РФ.

Статья подготовлена при финансовой поддержке Российского фонда фундаментальных исследований (проект № 16-06-00354 а).

Ключевые слова: *таможенный контроль, таможенная стоимость, интеллектуальная собственность.*

Таможенное регулирование в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, включает в себя два основных направления: соблюдение мер по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, и контроль за включением платежей за использование объектов интеллектуальной собственности в таможенную стоимость товаров (в рамках контроля таможенной стоимости).

Правила включения в таможенную стоимость лицензионных платежей едины на всей территории Евразийского экономического союза. Дополнительные начисления к цене, фактически уплаченной или подлежащей уплате за ввозимые товары, предусмотрены проектом нового Таможенного кодекса Евразийского экономического союза, который должен вступить в силу в 2017 году. Так, в соответствии с пп. 7 статьи 1 проекта ТК ЕАЭС, при определении таможенной стоимости ввозимых товаров по стоимости сделки с

ними к цене, фактически уплаченной или подлежащей уплате за эти товары, добавляются, в том числе лицензионные и иные подобные платежи за использование объектов интеллектуальной собственности, включая роялти, платежи за патенты, товарные знаки, авторские права, которые относятся к ввозимым товарам и которые прямо или косвенно произвел или должен произвести покупатель в качестве условия продажи ввозимых товаров для вывоза на таможенную территорию ЕАЭС, в размере, не включенном в цену, фактически уплаченную или подлежащую уплате за эти товары.

Указанные правила действуют и в настоящее время. В соответствии с пп. 7 п. 1 ст. 5 Соглашения об определении таможенной стоимости товаров, перемещаемых через таможенную границу Таможенного союза, лицензионные платежи должны быть дополнительно начислены к цене, фактически уплаченной

или подлежащей уплате, при соблюдении следующих трех условий:

1. Лицензионные платежи относятся к оцениваемым (ввозимым) товарам.

2. Лицензионные платежи прямо или косвенно должны уплачиваться покупателем в качестве условия продажи таких товаров.

Пп. 7 п. 1 статьи 5 Соглашения также установлено, что при определении таможенной стоимости ввозимых товаров не должны добавляться к цене, фактически уплаченной или подлежащей уплате платежи за право распределения или перепродажи ввозимых товаров, если такие платежи не являются условием продажи ввозимых товаров для вывоза на единую таможенную территорию Таможенного союза.

Единой методики расчета лицензионных платежей не существует – их расчет индивидуален и зависит от условий конкретного лицензионного соглашения. Вместе с тем, Государственным таможенным комитетом Республики Беларусь издан приказ от 22.10.2014 № 527-ОД, в соответствии с которым доводит методику расчета лицензионных платежей для тех случаев, когда в лицензионном договоре не установлены фиксированные суммы лицензионных платежей (роялти), они неизвестны и не могут быть рассчитаны на момент декларирования товаров. Согласно методике, расчет основывается на данных, исходя из планируемых объемов продажи товаров, либо на основании иных запланированных показателей, отраженных в утвержденных организацией бизнес-планах, плановых калькуляциях цены, прейскурантах и прочих документах. Лицензионный платеж рассчитывается по каждой торговой марке (модели, артикулу) реализуемого в Беларуси товара. При расчете используются такие показатели, как вес нетто товара; коэффициент его выхода; сумма лицензионных платежей в предшествующий календарный год; либо, исходя их планируемых объемов продажи товаров, количество товара, произведенного за предшествующий календарный год; планируемые объемы производства товаров. При этом согласно методике, при расчете лицензионных платежей (роялти) используется 6-й (резервный) метод определения таможенной стоимости на базе 1-го метода.

Лицензионные платежи подразделяются на следующие категории: роялти (отчисления от дохода либо от стоимости, указанной в инвойсе) и паушальный (фиксированный) пла-

теж (единовременная выплата компенсации). Роялти представляет собой согласованную в лицензионном договоре периодически осуществляемую лицензиатом выплату лицензиару денежных сумм в размерах, зависящих от результатов, получаемых при использовании интеллектуальной собственности лицензиатом. Паушальный платеж - это единовременная выплата компенсации (вознаграждения) за право пользования лицензией до получения экономического эффекта от ее использования.

В зависимости от категории лицензионного платежа при ввозе на таможенную территорию Таможенного союза товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, рассчитывается лицензионный платеж, подлежащий включению в таможенную стоимость. В целях оптимизации расходов по ввозу товаров необходимо предъявить в таможенный орган детальный расчет осуществляемых платежей за использование объектов интеллектуальной собственности.

Судебная практика относительно включения лицензионных платежей в таможенную стоимость складывается неоднозначно, выводы основываются на конкретных условиях внешнеторговых сделок. Рассмотрим наиболее интересные случаи из судебной практики за последние несколько лет.

Дело «Орифлейм» (определение Верховного Суда РФ от 16.12.2014 по делу № 305-КГ14-78, А40-17523/2013-147-164). Обстоятельства дела: организация пыталась обосновать, что уплачиваемые лицензионные платежи не относятся только к ввозимому товару, в связи с чем считала неправомерным включение лицензионных платежей в стоимость товара. Судебная коллегия Верховного суда согласилась с выводами судов о том, что лицензионное вознаграждение уплачивается организацией за возможность продажи товара с коммерческим обозначением «Орифлэйм», оплата производится в зависимости от выручки от реализации товара.

Дело «Angry birds» (определение Верховного Суда № 307-КГ14-427 (Дело № А56-31657/2013) от 05.03.2015). Обстоятельства дела: в ходе дополнительной проверки установлено, что изготовленный и поставленный иностранным продавцом-производителем товар маркирован товарным знаком "Angry Birds", право на использование которого предоставлено обществу "Коник" в соответствии с лицензионным соглашением. Выводы судов первых инстанций: обязательства об-

щества по внешнеторговому контракту и лицензионному соглашению не являются взаимозависимыми, хотя и возникли в отношении одного и того же товара, поскольку уплата лицензионных платежей правообладателю является условием самостоятельного отдельного лицензионного соглашения, не связанного с обязательствами общества перед иностранным продавцом-производителем, возникшими из внешнеторгового контракта, и фактическая уплата или неуплата лицензионных платежей правообладателю не влияет на возникновение, изменение или прекращение обязательств иностранного продавца-производителя и общества "Коник" - покупателя по внешнеэкономическому контракту. Согласно выводу Верховного суда, уплата обществом лицензионных платежей правообладателю по лицензионному соглашению является условием продажи обществом товара на территории Российской Федерации, приобретенного у иностранного продавца-производителя. При этом на территории Российской Федерации покупатели спорного товара косвенно должны будут осуществлять его оплату с учетом затрат общества на лицензионные платежи, подлежащие уплате правообладателю.

Дело Орифлэйм – Дисней (постановление ФАС от 15.04.2015 по делу № А62-3676/2014). Обстоятельства дела: в таможенную стоимость товара включены лицензионные платежи за использование товарного знака «Oriflame» в размере 2% от стоимости товара по инвойсу. В ходе проверки таможенной сделан вывод о наличии оснований для включения в таможенную стоимость лицензионных платежей за использование товарного знака «Disney» на основании лицензионного соглашения, заключенного между ООО «Орифлэйм Косметикс» и ООО «Уолт Дисней Компани СНГ». Заявитель утверждал, что лицензионные платежи вносятся лицензиатом в пользу ООО «Уолт Дисней Компани СНГ» (лицензиару) за использование лицензионного материала (изображение персонажей компании «Disney» на производимой продукции), при этом в силу достигнутых между сторонами договоренностей указанные лицензионные платежи не являются условием продажи оцениваемых товаров для ввоза их на единую таможенную территорию Таможенного союза. Вывод суда заключался в том, что продажа обществом продукции напрямую зависит от выполнения условий лицензионного соглаше-

ния, в том числе от взаимоотношений общества с производителями и поставщиками, выбранными для производства и покупки лицензируемой продукции. Уплата ООО «Орифлэйм Косметикс» лицензионных платежей по лицензионному договору является условием продажи обществом товара на территории РФ, приобретенного у иностранного продавца-производителя. При этом на территории РФ покупатели спорного товара косвенно должны будут осуществлять его оплату с учетом затрат общества на лицензионные платежи.

Особый интерес представляет судебное разбирательство по делу ООО «Фоксконн РУС». Обстоятельства дела: общество ввезло товар - ярлыки прямоугольные бумажные самоклеющиеся с печатным текстом и цветным рисунком, на бумажной подложке, предназначены для наклеивания на внешнюю поверхность компьютера, являются сертификатом подлинности и означают наличие лицензии на использование программных продуктов Microsoft. Само программное обеспечение, право на использование которого приобрело общество по указанному договору, не ввозилось обществом по декларации на товары, а было предоставлено обществу путем загрузки с интернет-сайта производителя с использованием лицензионного файла. Вывод Верховного суда от 16 марта 2016 года: определения Верховного суда, вынесенного 16 марта 2016 год: «спорные товары (наклейки) неразрывно связаны с программным обеспечением, по сути выполняют роль носителя объекта интеллектуальной собственности (программного обеспечения, товарного знака), за пользование которым общество уплачивает лицензионные платежи, и свидетельствуют об объеме использованных обществом объектов интеллектуальной собственности». Доводы заявителя заключаются в следующем: технически число загруженных экземпляров программы, на основании которого рассчитываются спорные лицензионные платежи, может не совпадать с количеством ввезенных маркировочных наклеек, поскольку часть ввезенных наклеек, которые не были использованы для маркировки компьютеров впоследствии подлежат уничтожению и, как следствие, на них невозможно отнести никакие лицензионные платежи.

Судебная практика по данному вопросу еще не сформировалась окончательно и в будущем возможны новые споры и судебные решения по проблеме включения в таможен-

ную стоимость лицензионных платежей в отношении программного обеспечения. С одной стороны, в данной ситуации имеет место пересечение через таможенную границу объекта интеллектуальной собственности, которым и является программное обеспечение. С другой стороны, достаточно сложно зафиксировать факт пересечения программным обеспечением таможенной границы, более того, вызывает сомнение взаимосвязь программного обеспечения с перемещаемыми через таможенную границу наклейками на оборудование, являющимися подтверждением подлинности программного обеспечения, а также с самим оборудованием.

12 мая 2016 года издано постановление Пленума Верховного суда РФ № 18 «О некоторых вопросах применения судами таможенного законодательства». Пункт 18 постановления посвящен проблеме включения в таможенную стоимость лицензионных платежей. В соответствии с указанным пунктом, при выполнении требований статьи 5 Соглашения само по себе заключение договора с иным, чем продавец товара, правообладателем не препятствует включению уплачиваемых на основании такого договора роялти в соответствующем размере в таможенную стоимость оцениваемых товаров. Данный пункт вносит ясность в вопрос о необходимости включения лицензионных платежей в таможенную стоимость в случае, если продавцом и правообладателем являются разные лица.

Отдельно необходимо отметить роль таможенного представителя в проблеме корректировки таможенной стоимости товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. Таможенный представитель руководствуется исключительно информацией, представленной декларантом. В отличие от таможенного представителя таможенный орган имеет властные полномочия запросить у декларанта бухгалтерские и договорные документы. Вместе с тем, судебное решение по делу «Finn Flair» (А41-28552/14) показало, что суд признает вину таможенного представителя в недостоверном декларировании таможенной стоимости. В соответствии с решением суда, общество не проверило достовер-

ность документов и сведений, не приняло все зависящие от него меры по соблюдению требований таможенного законодательства при декларировании товара.

Таким образом, лицензионные платежи являются сложной экономической и правовой категорией, расчет которых зависит от множества факторов; неверный расчет лицензионных платежей влечет за собой недостоверное заявление таможенной стоимости товаров, неуплату таможенных платежей, а, следовательно, привлечение организации к административной ответственности по факту недостоверного декларирования. За последние несколько лет судебная практика по вопросу включения лицензионных платежей в таможенную стоимость в большинстве случаев отражает необходимость включения лицензионных платежей в таможенную стоимость. Если ввозимые товары содержат объект интеллектуальной собственности в виде товарного знака, и при этом имеется лицензионное соглашение, лицензионные платежи должны быть учтены в структуре таможенной стоимости.

Литература

1. Соглашение между Правительством РФ, Правительством Республики Беларусь и Правительством Республики Казахстан от 25.01.2008 (ред. от 23.04.2012) «Об определении таможенной стоимости товаров, перемещаемых через таможенную границу Таможенного союза».
2. Распоряжение Евразийского межправительственного совета от 12.08.2016 № 13 «О проекте Договора о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза».
3. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 16.05.2016 № 18 «О некоторых вопросах применения судами таможенного законодательства».
4. Постановление ФАС от 15.04.2015 по делу № А62-3676/2014.
5. Решение Арбитражного суда Московской области № А41-28552/14.
6. Определение Верховного Суда № 307-КГ14-427 (Дело № А56-31657/2013) от 05.03.2015.

The problem of control of customs value of goods containing objects of intellectual property in the Eurasian economic Union

Valentina N. Ionicheva, PhD (econ.)
e-mail: *ionicheva.vn@gmail.com*

Abstract

Subject/topic: The article considers theoretical and practical aspects of customs value royalty payments of declaring goods, as well as problems of control of customs value of goods which contains the objects of intellectual property. **Goals/objectives:** the main goal of this article is the law enforcement practice of royalty inclusion into the customs value analysis, identify the causes of non-compliance of the customs legislation by the participants of foreign trade. **Methodology:** the study used a combination of quantitative and qualitative approaches, the use of the method of system analysis. **Results:** Studied law enforcement practice of royalty inclusion into the customs value; the identified cases and the reasons for the non-inclusion of license payments into the commodities customs value; defines the role of the customs representative in the customs declaring process of goods containing intellectual property objects. The examples of concrete cases of judicial practice on the issues of inclusion royalties into the customs value. **Application:** the article considers theoretical and practical issues of inclusion in the customs value of royalties can be used by participants of foreign trade in the customs declaring process, as well as the Russian Federation customs authorities.

Keywords: *customs control, customs value, intellectual property*

Об авторе

Ионичева Валентина Николаевна, к.э.н., ведущий научный сотрудник, Институт проблем рынка РАН, Москва.