

ТАМОЖЕННОЕ ОФОРМЛЕНИЕ И ПРИМЕНЕНИЕ ТАМОЖЕННЫХ РЕЖИМОВ



- Анализ правоприменительной практики
- Предложения по совершенствованию таможенного законодательства
- Судебная практика по рассмотрению споров

ТАМОЖЕННОЕ ОФОРМЛЕНИЕ И ПРИМЕНЕНИЕ ТАМОЖЕННЫХ РЕЖИМОВ

С.И. ИСТОМИН

Истомин Сергей Иванович, начальник Департамента экспортно-импортных операций ФГУП "Российская самолетостроительная корпорация "МиГ", генерал-майор таможенной службы в отставке.

Заслуженный юрист РФ, кандидат юридических наук, профессор кафедры налогового права и процесса Российской правовой академии Минюста.

Ранее - начальник Правового управления Государственного таможенного комитета РФ (ныне - ФТС России).

Книга посвящена различным аспектам таможенного оформления, которое является необходимым условием для перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу. Исследование относится к числу немногих работ, в которых выявлена взаимосвязь и взаимообусловленность таможенного оформления и таможенного режима.

Автор анализирует практику применения положений таможенного законодательства о порядке перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, обращая внимание на недостатки нормативно-правового регулирования, вносит практические предложения по совершенствованию действующего российского законодательства.

Наряду с теоретическими вопросами подробно рассмотрены практические аспекты взаимодействия таможенных органов с участниками внешнеэкономической деятельности в условиях проводимой реформы таможенного администрирования в связи с предстоящим присоединением России к Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур.

Издание содержит конкретные примеры, имевшие место в практике Российской самолетостроительной корпорации "МиГ", осуществляющей активную внешнеэкономическую деятельность.

Книга предназначена для должностных лиц таможенных и правоохранительных органов, преподавателей, студентов и аспирантов юридических вузов и факультетов.

ВВЕДЕНИЕ

В современных условиях государственное регулирование общественных отношений, возникающих в таможенной сфере, вызывает повышенный интерес как со стороны теоретиков-правоведов, так и участников внешнеторговой деятельности. Это обусловлено влиянием внутренних и внешних факторов, действие которых актуализировало необходимость совершенствования нормативной регламентации деятельности таможенных органов и лиц, участвующих во внешней торговле.

Интенсивная интеграция России в мирохозяйственные связи вызывает необходимость совершенствования таможенного регулирования как важного инструмента в использовании различных форм экономического сотрудничества. Актуальность подобной регуляции заметно возрастает для российской экономики, осуществляющей структурную перестройку.

Международная торговля с древних времен имеет важное значение для национальных экономик всех стран, поскольку ее успехи оказывают позитивное воздействие на хозяйственное развитие. Опыт развитых стран показывает, что нельзя создать благополучную экономику, находясь в изоляции от остального мира. Внешняя торговля, а с ней международное разделение труда приносят в отечественную экономику ряд преимуществ и выгод, непосредственно влияющих на активизацию экономического роста. "Внешняя торговля из фактора, дополняющего внутреннее развитие той или иной страны, превратилась в необходимое условие нормального функционирования ее хозяйства" <1>.

<1> Экономическая теория (политэкономия): Учебник / Под общей ред. В.И. Видяпина, Г.П. Журавлевой. М.: Изд-во Российской экономической академии, 2000. С. 520.

Исторический анализ создания экономики в наиболее развитых странах показывает, что деятельное участие в мировой торговле принесло этим странам подъем производства, обеспечив высокий уровень жизни населения этих стран.

Россия достаточно длительное время находилась в условиях политической и экономической замкнутости. Опыт этих лет с наглядностью показал, что достигнуть результатов, имеющихся в западноевропейских странах, нам не удалось, да это и невозможно было с учетом ограничений, существовавших, в частности, во внешнеторговой сфере.

Отказавшись от монополии внешней торговли и осуществив либерализацию торговой деятельности, Россия получила возможность присоединиться к процессу международной торговой интеграции.

Россия, обладающая значительным промышленным потенциалом, активно участвует в мировой торговле, проводя экспортные и импортные операции. Емкость российского рынка огромна, что особенно привлекает иностранные торговые организации, которые заинтересованы в поставках своих товаров на этот рынок. Объем внешнеторгового оборота за последние десять лет представлен в таблице:

Годы	Внешнеторговый оборот (млрд. долларов США)	Экспорт	Импорт
1997	138,2	85,095	53,123 <1>
1998	114,9	71,313	43,579 <2>
1999	103,2	72,885	30,277 <3>
2000	136,9	103,001	33,906 <4>
2001	140,7	99,2	41,5 <5>
2002	152,9	106,711	46,176 <6>
2003	190,9	133,655	57,346 <7>
2004	257,2	181,6	75,569 <8>
2005	340,1	241,451	98,707 <9>
2006	439,1	301,450	137,703 <10>

<1> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 1998.

<2> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 1999.

<3> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2000.

<4> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2001.

<5> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2002.

<6> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2003.

<7> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2004.

<8> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2005.

<9> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2006.

<10> Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2007.

Доля Российской Федерации в мировом экспорте в последние годы составляет в среднем 1,7%, причем более 80% его объема приходится на сырье, преимущественно топливно-энергетическое.

Основными направлениями совершенствования структуры российского экспорта, по мнению экспертов, являются: повышение степени переработки сырьевых ресурсов, расширение номенклатуры вывозимой обработанной продукции (прежде всего за счет готовых изделий), развитие высокотехнологичного экспорта.

Повышение степени переработки сырьевых ресурсов - важнейшее направление для России, обладающей мощной минерально-сырьевой базой. Однако динамика основных товарных групп российского экспорта (нефть и нефтепродукты, металлы, лесоматериалы, целлюлоза и газетная бумага и др.) при поставках в страны дальнего зарубежья не показывает существенных позитивных изменений между экспортом сырьевых и обработанных товаров.

В международной торговле высокотехнологичными изделиями доля России пока незначительна. По оценкам Всемирного банка в последние годы российский экспорт высокотехнологичной продукции составлял 2,5 - 3 млрд. долл., т.е. Россия экспортировала высокотехнологичной продукции меньше, чем Мексика, Филиппины, Таиланд, Малайзия (каждая из этих стран) <1>.

<1> Бюллетень иностранной коммерческой информации "О поддержке российского экспорта продукции обрабатывающей промышленности". 2007. N 30. С. 2.

Приведенные данные показывают, что ежедневно через таможенную границу Российской Федерации железнодорожным, морским, автомобильным, воздушным транспортом перемещаются тысячи тонн различных товаров. Соответственно, такой большой грузопоток требует эффективного управления, отлаженной системы, которая должна успешно его регулировать.

С отменой монополии государства на внешнюю торговлю многочисленные организации на равных основаниях стали участвовать во внешнеторговых связях. Выход на внешние рынки большого количества организаций также требует своего регулирования.

Перемещение товаров через таможенную границу, как правило, связывается с уплатой таможенной пошлины, налогов, которые служат одним из источников пополнения федерального бюджета. На протяжении последних нескольких лет удельный вес таможенных платежей в доходной части федерального бюджета составляет более 40%, чем объясняется особая заинтересованность государства в регулировании общественных отношений в таможенной сфере.

Огромный поток товаров, перемещаемых через таможенную границу, может оказывать как положительную роль (например, насыщение внутреннего рынка необходимыми товарами), так и отрицательную, конкурируя с товарами отечественных товаропроизводителей. Такое положение также делает необходимым соответствующее регулирование со стороны государства.

При перемещении товаров через таможенную границу не исключен ввоз в страну товаров, присутствие которых по различным соображениям (государственной безопасности, охраны общественного порядка, охраны окружающей среды и т.д.) является нежелательным, например огнестрельного оружия, наркотических и психотропных веществ, опасных производственных отходов и т.п. Перемещение таких товаров также должно осуществляться в определенном порядке.

Во всех странах регулирование внешней торговли, которая является основной формой экономического сотрудничества между странами, осуществляется в той или иной мере государством с учетом экономических, социальных и политических задач в стране. Функцию регулирования внешней торговли выполняют многие государственные структуры, среди которых таможенные органы играют, как показывает история и практика наших дней, ведущую роль.

Основными методами таможенного регулирования являются ввозные и вывозные таможенные пошлины и налоги. Вместе с этим таможенные органы осуществляют контроль соблюдения мер как экономического, так и неэкономического характера, под которыми понимаются запреты и ограничения на ввоз и вывоз отдельных товаров, установленные международными соглашениями и национальным законодательством.

На таможенные органы возложена задача контроля соблюдения порядка и правил, которые лежат в основе перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, сформированных органами государственной власти Российской Федерации и базирующихся на основе Таможенного кодекса Российской Федерации (далее - ТК РФ), Закона Российской Федерации "О таможенном тарифе" и других нормативных актов.

В законодательстве, регулирующем таможенные правоотношения, возникающие в связи с перемещением товаров через таможенную границу, первое место отводится ТК РФ, содержащему систематизированный свод правил, которыми должны руководствоваться как участники внешнеторговой деятельности, так и государственные органы, в том числе таможенные органы.

Отмена государственной монополии внешней торговли и начавшийся переход России к открытой рыночной экономике потребовали совершенно иной законодательной базы. С введением в 1993 году в действие ТК РФ в стране стала создаваться нормативная база таможенного регулирования, которая отвечает условиям рыночной экономики.

В 2003 году принята новая редакция ТК РФ, что явилось значительным шагом в совершенствовании российского таможенного законодательства, приближении его к мировым требованиям.

В нормах ТК РФ (в ред. 2003 г.) закреплены права и обязанности таможенных органов при выполнении таможенных формальностей, сопровождающих перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Принципиальным введением явилась разработка совершенно новых положений о таких специфических таможенных инструментах, как таможенные режимы, которые должны способствовать налаживанию международных кооперационных связей. С этой целью Кодекс расширил перечень таможенных режимов, которые предоставляют участникам внешнеторговой деятельности более широкие возможности для осуществления ими хозяйственной деятельности, имеющей направленность на внешние связи.

Использование дополнительных возможностей, вытекающих из реализации условий, регулирующих таможенные режимы, имело цель оказать содействие участникам внешнеторговой

деятельности в организации хозяйственных связей более сложного характера, чем экспорт и импорт в обычном понимании.

Время, прошедшее после введения в действие ТК РФ (в ред. 2003 г.), и практика его применения позволяют сделать некоторые выводы об эффективности регулирования правоотношений в таможенной сфере на примере одного предприятия авиационной отрасли народного хозяйства страны - федерального государственного унитарного предприятия "Российская самолетостроительная корпорация "МиГ" (с 18 марта 2008 г. открытое акционерное общество "РСК "МиГ"), которое специализируется на изготовлении продукции военного назначения, экспортируемой во многие страны в рамках военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами.

Предлагается рассмотреть эти выводы с учетом деятельности предприятия, активно использующего таможенные режимы выпуска для внутреннего потребления, экспорта, переработки на таможенной территории, временного ввоза, временного вывоза, реимпорта, реэкспорта.

Среди межгосударственных связей торговля вооружениями и военной техникой занимает одно из важных мест. Многие эксперты в этой области делают вывод, что на мировом рынке наиболее востребованы современные летательные аппараты, и как показывает практика, наиболее динамичным и объемным является рынок авиационных вооружений.

Согласно прогнозам специалистов-исследователей в области авиации американской аналитической фирмы "Тил груп корпорейшн" общее мировое производство военных самолетов на период 1997 - 2006 г. оценивается свыше чем в 5000 единиц, суммарная стоимость сбыта которых достигнет более 155 млрд. долларов США <1>.

<1> Дадалко В.А. Мировая экономика. Минск: Ураджай, Интерпрессервис, 2001. С. 323.

В 2006 - 2010 годы на мировой рынок будет поставлено 1579 боевых самолетов на общую сумму 81,3 млрд. долларов. Таковы прогнозы исследовательской фирмы "Форкаст Интернэшнл" <1>.

<1> Прогнозы мирового рынка боевых самолетов // Вестник воздушного флота. 2007. С. 36.

Как отмечается в российском ежемесячном издании "Национальная оборона", "по официальным данным Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству стоимость поставок Россией на внешний рынок составила в 2006 г. 6,46 млрд. долларов США, что на 330 млн. выше предыдущего рекордного показателя 2005 г., когда за рубеж было отправлено вооружений и военной техники на сумму 6,126 млрд. долларов США.

Говоря о поставках, следует отметить возвращение к традиционной структуре экспорта, в которой около половины приходится на вооружения и технику для военно-воздушных сил. Такие поставки в 2006 г. составили 49,9% общего экспорта. Существенно выросла выручка РСК "МиГ" (390 млн. долларов США по сравнению с 306 млн. годом ранее). В 2007 г. экспорт вооружений превысит 7 млрд. долларов США" <1>.

<1> Макиенко К. // Национальная оборона. 2007. N 3. С. 27 - 29.

В условиях обостряющейся конкуренции покупатель определяет условия совершаемых сделок, в связи с чем предъявляются повышенные требования к надежности и качеству приобретаемой авиатехники, а также ее обслуживанию. Условия сделок предусматривают обязательные гарантии государства, бесперебойное обслуживание закупленной техники в течение определенного срока, обеспечение запасными частями. Со стороны покупателей стали выставляться требования об адаптации поставляемой техники к условиям того или иного конкретного региона или страны, что вызывает необходимость проведения соответствующей модернизации.

Обострение конкуренции наблюдается на любом участке рынка. На современном этапе активно осваивается многими фирмами самых разных государств рынок услуг по модернизации авиационной техники, имеющейся на вооружении армий как развивающихся, так и стран с небольшим военным бюджетом. И хотя в большинстве своем техника, подлежащая модернизации, является техникой российского (советского) производства, свои услуги в данной сфере помимо страны-производителя предлагают Израиль, Индия, Южная Африка, восточно-европейские страны и целый ряд других стран и фирм, не имеющих к этой технике с точки зрения ее происхождения никакого отношения.

Небезынтересно отметить, что обеспечением пользователей запасными частями в мире занимаются исключительно специализированные организации - субъекты военно-технического сотрудничества. Их немного, около 400. На самом же деле в этот бизнес вовлечены несколько

тысяч бизнес-структур, причем большая их часть работает по "серым" и даже "черным" схемам, что делает эту сферу торговли оружием малопрозрачной и трудноконтролируемой. Так, например, по мнению экспертов, ежегодные поставки запасных частей к вооружениям, военной и специальной технике по теневым схемам в среднем составляют 2 - 3 млрд. долл. <1>.

<1> Лященко В. Поставка запчастей остается одной из важнейших составляющих мировой торговли оружием // Национальная оборона. 2006. N 9. С. 56.

Следует учитывать, что у большинства стран-импортеров, в первую очередь из развивающегося мира, сегодня находится значительное количество устаревающей боевой техники, а закупка нового дорогостоящего оружия в силу ограниченности финансовых средств становится невозможной. Объем услуг в данной сфере не просто постоянно возрастает, а ведет к тому, что ближайшее десятилетие, как считают эксперты, будет десятилетием модернизации уже имеющейся техники.

Страны, не располагающие значительными финансовыми возможностями, особый интерес проявляют к программам модернизации находящейся на вооружении военной техники. Это объясняется тем, что подобное направление совершенствования имеющейся техники позволяет значительно повысить боевые возможности ранее закупленной техники с затратой меньших средств, чем на закупку новой. Кроме того, модернизация - это процесс, который может повторяться неоднократно и, соответственно, сроки эффективной эксплуатации авиатехники могут продлеваться на еще более продолжительный период и, как показывает практика, при весьма значительной экономии финансовых средств.

Потребность стран-импортеров в запасных частях, обслуживании техники, создании соответствующей инфраструктуры, подготовке специалистов и модернизации имеющейся военно-промышленной базы в совокупности еще более увеличивает емкость рынка.

По данным издания "MILITARI TECHNOLOGY" <1> на вооружении иностранных государств находится около 3000 истребителей семейства "МиГ", поставленных Советским Союзом и Российской Федерацией в предшествующие годы, которые нуждаются в поддержании боеспособности, и, соответственно, в модернизации, ремонте, поставке запасных частей.

<1> The World defence almanac. 1/2005.

Потребность стран Ближнего Востока и Северной Африки в модернизированных самолетах, в частности МиГ-29, оценивается в 200 - 250 машин. Основная часть поставок самолетов МиГ-29 была осуществлена в период с 1985 по 1996 г., и срок их эксплуатации приближается к 20 годам. С учетом программ, разработанных Российской самолетостроительной корпорацией "МиГ", жизненный цикл этих самолетов может быть продлен до 30 - 40 лет <1>.

<1> Крылья Родины. 2005. С. 19 - 20.

За счет доработок и внедрения новой системы диагностики и обслуживания ресурс истребителей МиГ-29 увеличивается до 40 лет и 4000 часов налета. РСК "МиГ" продолжит работы по усовершенствованию МиГ-29, что позволит этим истребителям оставаться боеспособными и эффективными до середины XXI века <1>.

<1> Крылья Родины. 2005. С. 8.

Перед любым поставщиком техники встает задача выстраивания логики ее обслуживания после поставки, которая включает в себя последовательность выполнения различных операций по контролю, профилактическим и восстановительным работ с учетом имеющихся сил и средств и паркового состава техники и другие мероприятия. Построение системы обслуживания должно учитывать безотказность, долговечность, ремонтнопригодность и сохраняемость техники, ее характеристики.

На практике стремятся выбрать такую систему обслуживания, чтобы минимизировать средние затраты на техническую эксплуатацию. Можно, конечно, создавать запасы изделий для оперативной замены вышедших из строя, но запасы - это оборотные средства, чем их меньше, тем эффективнее производство.

В настоящее время, как уже указывалось, в ряде стран, в основном Юго-Восточной Азии, Восточной Европы, Ближнего Востока, находится значительное количество авиационной техники, поставленной Советским Союзом и Россией в предшествующие годы. Потребность в ремонте, поставке запасных частей странам, на вооружении которых находится авиатехника российского производства, весьма значительна. В условиях обостряющейся конкуренции за рынки сбыта военной техники на первый план выходит задача по удержанию позиций в тех странах мира,

которые являются традиционными партнерами России. Одним из основных критериев при оценке предложений для заключения контракта являются сроки поставки техники, а также комплектующих, необходимых для возможной оперативной замены в целях ремонта в стране, являющейся заказчиком.

В современных условиях на мировом авиационном рынке нередко качество и новизна изделия, масштабы сервиса являются решающим фактором при выборе покупателем фирмы-поставщика. Политика фирм по широкому использованию сферы обслуживания и ремонта в качестве средства конкурентной борьбы, в свою очередь, способствует совершенствованию и ускорению ее развития.

После подписания внешнеторгового контракта составляется программа послепродажного обслуживания. Согласовываются основные вопросы, касающиеся снабжения технической документацией, создания системы технического обслуживания и ремонта проданной техники, поставок необходимого оборудования и инструмента, организации снабжения запасными частями, срочной и аварийной помощи и другие вопросы.

Как уже указывалось, важная часть системы технической эксплуатации авиатехники - система технического обслуживания и ремонта. К числу основных задач системы относятся обслуживание и ремонт изделий с заданным качеством при минимальных затратах времени, труда и средств.

Острота конкурентной борьбы показательна тем, что поставка запасных частей заказчику некоторыми фирмами гарантируется в течение нескольких дней.

За последние пять лет рынок запасных частей характеризуется устойчивой динамикой развития и обладает емкостью приблизительно в 7 - 8% от общего объема мирового рынка оружия. По итогам 2005 г. суммарный объем продаж запчастей к вооружениям, военной и специальной технике превысил 6 млрд. долл. Вместе с тем, как показывает внешнеторговая практика, спрос на них не был удовлетворен в полной мере и продолжает расти. Согласно статистическим данным зарубежных экспертов уже в первый год эксплуатации вооружений, военной и специальной техники примерно 40% техники требует снабжения запчастями <1>.

<1> Лященко В. Поставка запчастей остается одной из важнейших составляющих мировой торговли оружием // Национальная оборона. 2006. N 9. С. 51.

Таким образом, российские предприятия-изготовители авиационной техники имеют два необходимых условия для успешной деятельности на внешних рынках: наличие рынков сбыта и спрос на технику, ее ремонт, модернизацию, поставку запасных частей. В связи с этим национальное законодательство должно способствовать вывозу отечественной продукции, в конечном итоге продвижению российских товаров на внешний рынок.

Когда речь идет о поставке запасных частей, ремонте, модернизации, возникает необходимость рассмотрения вопросов, связанных с применением норм, содержащихся в ТК РФ, регулирующих порядок совершения таможенных процедур, выбора таможенных режимов, уплаты таможенных пошлин, налогов. Как показывает практика, недооценка, игнорирование указанных норм самым негативным образом отражается на затратах времени, требуемых для выполнения таможенных формальностей. В то же время законодатель должен максимально учитывать интересы всех участников внешнеторговой деятельности, и особенно тех участников, которые добросовестно выполняют предписания таможенного законодательства.

Более чем 4-летняя практика применения положений ТК РФ выявила целый ряд проблемных вопросов во взаимоотношениях участников внешнеторговой деятельности и таможенных органов, анализ которых приводится в данном исследовании.

Аналізу подвергнуты положения таможенного законодательства, регулирующие таможенное оформление и режимы, с которыми неразрывно связаны уплата таможенных платежей и соблюдение запретов и ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, а также сложившаяся практика применения указанных положений. Заявление таможенного режима рассматривается во взаимосвязи с таможенным оформлением, так как они являются взаимообусловленными.

Теоретические категории "таможенное оформление" и "применение таможенных режимов" определяют принципиальную возможность лиц быть участниками таможенных правоотношений, а правовой статус товаров, помещенных в определенный таможенный режим, очерчивает границы возможных прав и обязанностей хозяйствующего субъекта. Кроме того, представляется необходимым проанализировать характер правоотношений, их содержание в свете Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур.

Цель перемещения товаров играет решающую роль для возможных контрагентов и партнеров конкретного хозяйствующего субъекта. Если эта цель не определена в таможенном законодательстве, то лицо не имеет необходимой нормативной базы для перемещения товаров через таможенную границу.

Таможенные режимы непосредственным образом оказывают влияние на экономику хозяйственной деятельности, в конечном счете на конкурентоспособность российских предприятий на внешних рынках, что вызывает необходимость правильного применения норм таможенного права как участниками внешнеторговой деятельности, так и таможенными органами, совершенствования таможенного законодательства. Представляются правильными выводы о том, что "законодательство Российской Федерации по вопросам таможенных режимов имеет следующие особенности:

нестабильность и недостаточно высокий уровень систематизации (соответствующие правовые нормы часто меняются и рассредоточены по многочисленным правовым актам);

значительный удельный вес подзаконных актов, издаваемых ГТК России (ныне ФТС. - Автор);

должностные лица таможенных органов наделены значительными дискреционными полномочиями, реализуемыми ими по собственному усмотрению" <1>. Данный вывод остается актуальным и в настоящее время.

<1> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Таможенное право: Учебник для вузов / Под общ. редакцией Б.Н. Габричидзе. 5-е изд. перераб. и доп. М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и К", 2004. С. 440 - 441.

После вступления ТК РФ в силу, когда уже сформировалась определенная практика его применения, эксперты отмечали: "Казалось бы, продолжительные и многочисленные дискуссии, предшествующие принятию этого закона, позади. Закон принят, действует, его положения взяты за основу для программ развития таможенной системы Российской Федерации в среднесрочной перспективе.

Однако приходится констатировать, что споры вокруг таможенного законодательства по-прежнему продолжаются. Имеются многочисленные инициативы о проведении ревизии норм Таможенного кодекса, пересмотре установленных правил. Противоречива судебная практика рассмотрения споров, связанных с применением таможенного законодательства. Можно определенно говорить о том, что устойчивого, общепринятого и единообразно применяемого на всей территории нашей страны толкования таможенного законодательства пока еще не сложилось" <1>.

<1> Таможенный кодекс: строка за строкой // Таможенное регулирование & таможенный контроль. 2006. N 5. С. 28.

Высказывается и более резкая оценка состояния таможенного законодательства и его регулирующего воздействия: "В России одно из самых сложных и детализированных таможенных законодательств, мы вроде как тонко регулируем рынки. Только все это бессмысленно. С таким инструментом, как наша таможня, ни эффективно закрыть (поддерживая собственного производителя), ни эффективно открыть рынки (в тех случаях, когда нам это выгодно) просто невозможно. Нашу границу пройти непросто, но рынки при этом распахнуты.

Но проблема не только в том, что мы часто не можем провести государственную политику. Результат порой получается хуже, чем если бы таможни вообще не было. Таможенные нравы убивают тот бизнес и тот экономический рост, который мог бы у нас быть, выживают лишь те, кто может приспособиться к диким условиям работы" <1>.

<1> Граница на замке, а ключ в таможне // Русский репортер. 2008. N 4. С. 31.

Несомненно, указанные обстоятельства также учитывались генеральным директором федерального государственного унитарного предприятия "Рособоронэкспорт" С. Чемезовым в выступлении, в котором он отметил, что реализация основ политики России в области развития оборонно-промышленного комплекса на период до 2010 года потребует консолидации усилий государства, политических сил и общественности. Во многом от этого будет зависеть эффективное функционирование ОПК как высокотехнологичного сектора экономики. Для этого необходимо выработать систему мер по совершенствованию законодательного обеспечения деятельности предприятий <1>.

<1> Укрепить оборонно-промышленный комплекс России // Национальная оборона. 2006. N 9. С. 1.

Между тем Международная конвенция исходит из того, что мероприятия по упрощению и гармонизации таможенных процедур могут быть завершены лишь в случае соблюдения следующих принципов, в частности:

выполнения программ, преследующих цель непрерывного совершенствования таможенных правил и процедур и тем самым повышения их эффективности и действенности;

предсказуемости, последовательности и ясности при применении таможенных правил и процедур (Вводная часть).

В соответствии со стандартным правилом 1.2 гл. 1 Конвенции условия и таможенные формальности, подлежащие исполнению с целью применения правил и процедур настоящего приложения, а также Специальных приложений, должны определяться национальным законодательством и быть предельно простыми.

С учетом приведенных оценок можно сделать вывод, что в действующем законодательстве заложены основы для обретения таможенным правом России, по существу еще не завершившим процесса своего формирования, современного цивилизованного облика.

Как уже отмечалось, Российская Федерация, участвуя в международной торговле, является субъектом международного правового регулирования. В 1993 г. Россия начала процесс присоединения к ГАТТ (впоследствии - Всемирная торговая организация (ВТО)). Переговорный процесс по присоединению России к ВТО начался в 1995 г. и сразу приобрел широкомасштабный характер <1>.

<1> Дюмулен И.И. Всемирная торговая организация. М.: ЗАО "Издательство "Экономика", 2003. С. 62.

"В 2006 году Федеральная таможенная служба России совместно с другими министерствами и ведомствами начала работу по проведению сравнительного анализа национального таможенного законодательства и стандартов Международной конвенции по упрощению и гармонизации таможенных процедур с тем, чтобы определить объем обязательств России при присоединении к названной Конвенции.

В соответствии со ст. 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы, как и понятийный аппарат, закрепленный в международных правовых актах по таможенным вопросам. При присоединении к названной Конвенции содержащиеся в ней нормы и понятия повлекут ряд изменений в российском таможенном законодательстве. Необходимо отметить, что содержащиеся в Конвенции понятия "таможенные формальности", "таможенная очистка" в ТК РФ отсутствуют и при включении этих понятий в Кодекс потребуются привести их в соответствие с уже используемой терминологией, в частности с термином "таможенное оформление", содержание которого в законе не раскрыто.

В то же время в ТК РФ данное понятие является одним из основных, так как охватывает все действия по перемещению товаров через таможенную границу. Соответственно, потребуется уточнение содержания термина "таможенный режим". Его понятие в ТК РФ раскрыто, но в дефинициях Конвенции и Специальных приложениях к ней данный термин не используется. В этой связи понятия и нормы, содержащиеся в тексте Конвенции, потребуют перевода, соответствующего ее тексту, и правового установления содержания норм права, которые позволят им вписаться в существующую национальную систему юридических понятий. Таким образом, предстоит не только перевод норм Конвенции на русский язык, не вызывающий различного толкования, но и создание из них норм национального права.

Присоединение к Конвенции повлечет соответствующие изменения в российском законодательстве в сфере таможенного регулирования, что окажет известное влияние на процесс разработки единого таможенного законодательства в рамках Союзного государства, Таможенного союза, ЕврАзЭС и СНГ, в которых наблюдается большее участие государства в осуществлении контроля внешней торговли.

Специалисты ряда министерств и ведомств, Торгово-промышленной палаты России и деловые круги поддерживая и не отвергая присоединение Российской Федерации к Конвенции, высказывают предложения о детальной проработке специальных приложений Конвенции. Целесообразность присоединения России к Специальным приложениям Конвенции необходимо рассматривать после проведения их всестороннего анализа не только применительно к нормам национального законодательства, но с учетом положений международных договоров России. При этом необходимо отметить, что ряд стран - членов ЕС, основных торговых партнеров России - ФРГ, Италия, Нидерланды и другие к Специальным приложениям Конвенции не присоединились <1>.

<1> Таможенное право Российской Федерации: Учебник / Под общ. ред. В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2007. С. 87.

Актуальность темы настоящей работы определяется необходимостью дальнейшего развития теории таможенного права, а также выработки практических предложений по совершенствованию их правовой регламентации.

В изменившихся экономических, политических и правовых условиях возникает настойчивая потребность в выработке новых подходов к возможности использования форм и методов управления в области таможенного регулирования.

Исследование указанных вопросов становится наиболее актуальным в свете относительно новых задач, поставленных перед таможенными органами действующим законодательством: создание условий, благоприятствующих торговле, и налаживание партнерских отношений с участниками внешнеэкономической деятельности. Продвижение российского общества по пути трансформирования его важнейших сторон, интеграция его в мировое сообщество обуславливают необходимость определения основных направлений модернизации таможенной службы на длительную перспективу, потребность правовой регламентации действий таможенных органов и участников внешнеторговой деятельности.

Глава 1. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ТАМОЖЕННОГО ОФОРМЛЕНИЯ И ТАМОЖЕННОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ СТАТУСА ТОВАРОВ И ИХ МЕСТО В ТАМОЖЕННОМ ПРАВЕ

§ 1. Предметно-методологическая характеристика таможенного оформления и таможенного определения статуса товаров

Каждая отрасль права имеет свой особый объект, свой особый предмет и свой особый метод правового регулирования в пределах общего объекта, общего предмета и общего метода правовой регуляции.

Общей теоретико-методологической основой для осмысления и успешного решения проблем правовой регуляции (определения его объекта, предмета и метода и т.д.) является концепция предмета и метода юриспруденции в целом, определяющая специфику права, особенности юридического (понятийно-правового) познания социальной действительности и регулятивно-правового воздействия на нее.

Любое отраслевое право (конституционное, гражданское, уголовное, семейное право и т.д.) по своим сущностным свойствам и предметно-методологическим характеристикам представляет собой форму конкретизации (применительно к особенностям регулируемых общественных отношений) общего понятия права в целом, лежащего в основе общей концепции предмета и метода юридической науки <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 434.

Внешняя торговля товарами занимает важное место в экономике Российской Федерации, что вызывает необходимость правового регулирования, т.е. соответствующего воздействия государства на процесс перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, включения таких товаров в хозяйственный оборот на территории страны. Такое воздействие государства обусловлено не только экономическими интересами, связанными с уплатой таможенных пошлин, налогов, но и обеспечением общественной безопасности, охраны окружающей среды, выполнением международных обязательств и т.д.

Наличие указанных обстоятельств делает необходимым установление определенного порядка, в соответствии с которым товары и транспортные средства перемещаются через таможенную границу, находятся в хозяйственном обороте.

Следует отметить, что некоторые другие отрасли российского права также регулируют отношения, связанные с движением, оборотом товаров, в том числе с перемещением их через границу. Гражданское право предусматривает заключение внешнеэкономического договора, который всегда находится в основе перемещения товаров через границу для торгового оборота, положения об оборотоспособности товаров. Административное право также содержит положения о перемещении товаров, в том числе через границу, запретах и ограничениях на такое перемещение. Так, ст. 10 Закона "О Государственной границе Российской Федерации" <1> устанавливает, что перемещение через Государственную границу грузов, товаров производится в местах и в порядке, установленных международными договорами Российской Федерации, законодательством Российской Федерации, решениями Правительства Российской Федерации.

<1> Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Определяя правовую природу институтов "таможенное оформление" и "таможенные режимы", прежде всего необходимо выделить их место в таможенном праве Российской Федерации, как отрасли права. В связи с этим важно определить предмет таможенного права,

который составляют общественные отношения, складывающиеся в связи с установлением порядка перемещения товаров и транспортных средств. Данные отношения существуют объективно, чтобы убедиться в этом, достаточно осуществить перемещение товаров, транспортных средств через таможенную границу.

Проблема расположения правовых норм по институтам и отраслям права имеет важное теоретическое и практическое значение. С ее решением создаются предпосылки для создания стройной, логически непротиворечивой системы нормативно-правовых регуляторов в обществе, а также для систематизации законов и иных нормативно-правовых актов, приведения их в состояние, позволяющее оперативно находить необходимые нормативные установления.

Имеются два критерия выделения отраслей права: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования, понимаемый как совокупность регулируемых правом общественных отношений, является объективным, лежащим вне права критерием. Правовые нормы группируются по отраслям права в силу объективных (не зависящих от усмотрения правотворческих органов) причин, сообразно специфике и существующим связям между общественными отношениями <1>.

<1> Общая теория права: Учебник для юридических вузов / Под общей ред. А.С. Пиголкина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во МГТУ им. Н.Э. Баумана, 1995. С. 184.

ТК РФ выделяет круг регулируемых общественных отношений, которые складываются в связи с установлением порядка перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, проведением таможенного оформления и таможенного контроля, применением таможенных режимов, установлением и взиманием таможенных платежей, обжалованием актов, действий (бездействия) таможенных органов и их должностных лиц. Статья 3 ТК РФ, очерчивая круг общественных отношений, являющихся предметом таможенного права, отграничивает их от отношений, регулируемых другими отраслями права. Так, порядок фактического пересечения товарами и транспортными средствами таможенной границы в местах ее совпадения с Государственной границей Российской Федерации регулируется законодательством о Государственной границе, а в части неурегулированной - таможенным законодательством. При регулировании отношений по установлению, введению и взиманию таможенных платежей таможенное законодательство применяется в части, не урегулированной законодательством о налогах и сборах.

Порядок перемещения товаров и транспортных средств включает в себя осуществление таможенных процедур, связанных с прибытием товаров и транспортных средств на таможенную территорию Российской Федерации, разгрузкой, перегрузкой (перевалкой) товаров, внутренним таможенным транзитом, временным хранением товаров, декларированием товаров и транспортных средств, и т.д.

В юридической литературе излагаются различные позиции по поводу предмета таможенного права. Так, А.Ф. Ноздрачев отмечает: "Главная особенность перечисленных видов общественных отношений состоит в том, что так или иначе все они складываются в связи с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, оформлением и контролем такого перемещения, а также уплатой таможенных платежей.

В значительной степени таможенное право выступает в качестве правовой формы реализации задач, функций и полномочий, возлагаемых Таможенным кодексом РФ и другими актами федерального законодательства на таможенные органы.

Таможенное право регулирует те отношения с участием таможенных органов, которые складываются по поводу осуществления ими возложенных на них функций. Таможенные отношения представляют собой поле реализации функций и осуществления полномочий таможенных органов" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 46 - 47.

Такой же точки зрения придерживаются М.М. Рассолов, Н.Д. Эриашвили, В.Н. Галузо, И.И. Брыка, Л.Р. Джгаркава, И.М. Рассолов <1>.

<1> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 11.

В соответствии со ст. 1 ТК РФ таможенное дело представляет собой совокупность методов и средств обеспечения соблюдения мер таможенно-тарифного регулирования и запретов и ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании

внешнеторговой деятельности, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу.

По мнению О.Ю. Бакаевой, предметом таможенного права являются общественные отношения, возникающие в процессе или по поводу перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу. Употребление словосочетания "в процессе или по поводу" означает, что таможенные отношения могут быть как связаны с ввозом-вывозом товаров непосредственно (например, экспорт груза), так и косвенно опосредованы таким перемещением (например, деятельность внутри страны таможенного перевозчика). Итак, в таможенном праве ключевым словом является "перемещение": все, что связано с перемещением грузов через границу, изучается отраслью таможенного права <1>.

<1> Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. Н.И. Химичева. М.: Юрист, 2003. С. 24.

Пользуясь предложенным С.С. Алексеевым делением всех отраслей права на базовые, специальные и комплексные, таможенное право следует отнести к специальной отрасли права, основанной на административных нормах и приспособленной к особой сфере жизни общества, которая связана с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ <1>.

<1> Халипов С.В. Таможенное право: Учебник. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 52.

Несмотря на неоднозначные подходы к определению предмета таможенного права общим является то, что, таможенное право воздействует на определенные общественные отношения, возникающие в связи с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, которые и составляют предмет таможенного права.

Согласно ст. 1 ТК РФ таможенное регулирование заключается в установлении порядка и правил, при соблюдении которых лица реализуют право на перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу. Таможенное регулирование осуществляется в соответствии с таможенным законодательством и законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Выделение предмета таможенного права основывается на положении Конституции Российской Федерации, в соответствии с которым таможенное регулирование относится к ведению Российской Федерации.

Таким образом, анализируя положения ТК РФ, можно сделать вывод, что совокупность правовых норм, направленных на регулирование общественных отношений, возникающих при реализации порядка перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, образует таможенное право, которое включает в себя нормы, содержащиеся в ТК РФ, других федеральных законах, указах Президента Российской Федерации, постановлениях Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актах Министерства финансов Российской Федерации, Федеральной таможенной службы.

Регулирующее воздействие таможенного права осуществляется через систему таможенно-правовых отношений, участники которых действуют в пределах предоставленных им прав и возложенных на них обязанностей. Помимо непосредственных прав и обязанностей участников таможенных правоотношений нормы таможенного права определяют порядок такого перемещения, т.е. последовательность совершения юридически значимых действий, регламентируют ряд других важных положений о порядке перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, включая таможенное оформление и применение таможенных режимов.

Нормативное регулирование таможенного оформления и применения таможенных режимов вызывается объективной необходимостью обеспечения государственного контроля порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, а также запретов и ограничений перемещения товаров в связи с их особым характером, который может представлять угрозу безопасности государства, здоровью граждан и т.п. Таможенное оформление и таможенные режимы имеют свою предметную обособленность, которая проявляется достаточно наглядно. Даже не используя традиционных критериев содержания и характера общественных отношений, неглубокий анализ норм таможенного права позволяет выделить таможенное оформление и таможенные режимы среди других групп норм таможенного права.

Предметом таможенного оформления являются общественные отношения, возникающие в процессе осуществления действий лицами, перемещающими товары и транспортные средства, и таможенных органов по поводу такого перемещения, порядка их совершения.

Предметом таможенных режимов являются общественные отношения, возникающие при выполнении действий декларантами и таможенными органами, связанных с помещением товаров

и транспортных средств под определенный статус в зависимости от целей их перемещения через таможенную границу.

Анализ норм, регулирующих общественные отношения, возникающие при таможенном оформлении и применении таможенных режимов, позволяет сделать вывод об определенной их самостоятельности, т.е. имеются основания выделить их в качестве взаимосвязанных норм, которые регулируют относительно самостоятельную совокупность общественных отношений, т.е. правовых институтов.

В юридической литературе, посвященной таможенному праву, указанные правовые институты рассматриваются в качестве самостоятельных <1>.

<1> Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 56; Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 34.

Правовые институты таможенного оформления и применения таможенных режимов имеют свой, характерный для таможенного права, метод правового регулирования. "Специфика таможенного дела как объекта регулирования со стороны таможенного права состоит в целенаправленной деятельности государства по регулированию внешнеторгового обмена посредством установления порядка и условий перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, взимания таможенных платежей, таможенного оформления, таможенного контроля и т.д. Поэтому в правовом регулировании таможенных отношений превалирует административный метод. В таможенном праве он выражается в установлении обязательных предписаний, запретов, ограничений, разрешений" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 47 - 48.

В юридической литературе метод правового регулирования определяется как совокупность приемов и способов правового регулирования, свойственных той или иной отрасли.

В теории права принято выделять три основных способа правового регулирования. Первый способ - предоставление участнику правовых отношений субъективных прав (управомочивание). Он выражается в делегировании комплекса дозволений управомоченному лицу на совершение определенных действий. Второй способ - обязывание как предписание совершить какие-либо действия. Третий способ - запрет, т.е. возложение обязанности воздерживаться от определенных действий.

Безусловно, нет отраслей права, построенных лишь на одном типе правового регулирования <1>, т.е. объем использования каждого из них зависит от особенностей предмета конкретной отрасли. Для таможенного права наибольший вес и значение имеет обязывание, которое рассматривается как возложение юридической обязанности совершать те или иные действия в условиях, предусмотренных правовой нормой. Обязывание характерно и для правовых институтов таможенного оформления и применения таможенных режимов. В соответствии со ст. 14 ТК РФ все товары и транспортные средства, перемещаемые через таможенную границу, подлежат таможенному оформлению и таможенному контролю в порядке и на условиях, которые предусмотрены ТК РФ. Статья 157 ТК РФ устанавливает, что ввоз товаров на таможенную территорию Российской Федерации и их вывоз с этой территории влекут за собой обязанность лиц поместить товары под один из таможенных режимов, предусмотренных ТК РФ, и соблюдать данный таможенный режим.

<1> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Козельского и проф. В.Д. Перевалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003. С. 269, 271.

Анализ правовых норм, регулирующих таможенное оформление и применение таможенных режимов, показывает, что проведение таможенного оформления и применение таможенных режимов возможно при участии таможенного органа, представляющего государство, который вправе в одностороннем порядке принимать решения.

Таким образом, возможность одностороннего принятия решения говорит о властном характере возникающих правоотношений, один из участников которых находится в юридически неравном положении.

Отношения, возникающие при таможенном оформлении и применении таможенных режимов, подробно регламентированы, поэтому их участники могут действовать только в рамках установленных нормами правил.

Понятия "таможенное оформление" и "таможенные режимы" в таможенном праве относительно новые, их появление вызвано социально-экономическими реформами,

произшедшими в стране. Предметом правовых институтов таможенного оформления и применения таможенных режимов являются общественные отношения, возникающие в процессе выполнения действий, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, между лицами и таможенными органами, осуществляющими государственный контроль перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Общественные отношения, возникающие в процессе таможенного оформления и применения таможенных режимов, регулируются совокупностью способов, разработанных теорией права. Основным методом регулирования является метод обязывания как предписания совершить определенные действия.

Таможенное оформление и применение таможенных режимов являются правовыми институтами таможенного права, представляющими собой совокупность правовых норм, регулирующих определенные обособленные группы общественных отношений, возникающих при выполнении специфических действий, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу и в связи с осуществлением таможенного контроля как формы государственного воздействия на указанные общественные отношения.

Основным методом регулирования правоотношений в рамках рассматриваемых институтов является императивный метод, в значительной степени ограничивающий автономию воли их субъектов, предписывающий им определенную модель поведения либо запрещающий какие-либо юридически значимые действия.

Безусловно, основой формирования метода, используемого в таможенном оформлении и применении таможенных режимов, является императивный метод правового регулирования, т.е. метод административно-правовой. В то же время необходимо отметить некоторые характерные особенности императивного воздействия норм указанных правовых институтов, выделяющую специфику метода. При осуществлении таможенного оформления и применении таможенных режимов применяется метод дозволения, в виде выдачи разрешений, оформляемых определенным образом на основании проведенной проверки представляемых документов.

Таким образом, таможенное оформление и помещение товаров и транспортных средств под таможенные режимы представляют собой определенную обособленную совокупность норм таможенного права, объединенных в правовые институты по признакам целей правового регулирования, однородности возникающих правоотношений, а также наличия специфической методики воздействия на общественные отношения, регулирующей властные общественные отношения, возникающие в процессе осуществления таможенными органами и лицами действий, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Таможенное оформление и помещение товаров и транспортных средств под таможенные режимы можно рассматривать и как форму контроля законности предполагаемых действий заинтересованных лиц.

§ 2. Реализация поведения субъектов в правоотношениях по таможенному оформлению и применению таможенных режимов

В процессе перемещения товаров через таможенную границу возникают многообразные общественные отношения при реализации политической, международной, экономической, хозяйственной деятельности, что требует соответствующей организации взаимодействия участников таких отношений. В противном случае могут возникнуть конфликты из-за несовпадений интересов их участников. "Право выступает мощным организующим фактором, вносит особую определенность и устойчивость в соответствующую сферу общественной и государственной жизни" <1>. В общей теории права достаточно подробно рассмотрены признаки и характеристика общественных отношений, приобретающих форму правовых. Общественным отношением "обозначается реальное взаимодействие в социальном пространстве живых людей, наделенных определенным сознанием и волей, преследующих при этом определенные цели" <2>. Общественные отношения - это связи между людьми, устанавливающиеся в процессе их совместной деятельности <3>.

<1> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д. Перевалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003. С. 349.

<2> Общая теория государства и права / Под ред. проф. М.Н. Марченко. Т. 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1998. С. 263.

<3> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д. Перевалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003. С. 349.

Все общественные отношения не складываются произвольно. Они определяются социально-экономической сущностью государства, нуждаются в соответствующей регламентации, в

частности правовой. Правовым регулированием охватываются такие общественные отношения, которые в данных социально-экономических условиях объективно требуют правового регулирования <1>.

<1> Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. Н.И. Химичева. М.: Юрист, 2003. С. 37 - 38.

Указанные и другие общественные отношения находят свое выражение через правовые отношения, которые выступают в качестве юридической формы взаимодействия участников общественных отношений. Правовое отношение есть специфическая форма социального взаимодействия субъектов права с целью реализации интересов и достижения результата, предусмотренного законом или не противоречащего закону, а также иным источникам права.

К основным признакам правового общественного отношения можно отнести следующие:

а) правовое отношение - это вид социальных отношений в обществе, механизм возникновения и реализации которого подчиняется общим закономерностям установления и осуществления социального отношения;

б) сторонами юридического отношения могут быть только лица, обладающие качествами субъекта права;

в) содержанием правового отношения выступает взаимодействие его сторон, форма которого обычно регламентирована юридическим нормативом; цель же состоит в достижении сторонами преследуемого и законного результата;

г) только в рамках этой разновидности общественных отношений происходит использование или защита субъективных прав и свобод, исполнение юридических обязанностей;

д) в современном обществе правовые отношения - один из основных легитимных путей достижения человеком цели, реализации интересов и намерений в рамках существующего правопорядка и законности;

е) в отличие от иных разновидностей социальных отношений правовые отличаются тесной связью с юридическим нормативом, который может не только содержать общую модель юридического взаимодействия, т.е. содержания правоотношения, но и указывать на способы и меры защиты от нарушений этой модели <1>.

<1> Общая теория государства и права / Под ред. проф. М.Н. Марченко. Том 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1998. С. 279 - 280.

Для того чтобы выявить особенности правоотношений, возникающих при таможенном оформлении и применении таможенных режимов, следует остановиться на общетеоретическом понимании правоотношений в том виде, в котором оно присутствует в современной юридической науке. Правовые отношения есть отношения между людьми и их организациями, урегулированные нормами права и состоящие во взаимной (либо односторонней - для простейших отношений) связи субъективных прав и юридических обязанностей, предусмотренных нормами права <1>. Под правоотношениями в теории понимается юридическая связь между субъектами, основным содержанием которой являются субъективные права и юридические обязанности и которая возникает на основе норм права в случае наступления предусмотренных нормой фактов <2>.

<1> Общая теория права: Учебник для юридических вузов / Под общ. ред. А.С. Пиголкина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во МГТУ им. Н.Э. Баумана, 1995. С. 236.

<2> Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1994. С. 142.

Таможенные правоотношения представляют собой урегулированные нормами таможенного права общественные отношения, участники которых в ходе перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств выступают в качестве носителей соответствующих прав и обязанностей. Таким образом, таможенные правоотношения являются юридической формой взаимодействия участников общественных отношений в таможенной сфере.

Таможенные правоотношения, возникающие при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу, выступают в качестве объекта таможенного права. Правоотношения в таможенной сфере возникают по поводу товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу, поскольку действия участников таких отношений складываются на основе правовых норм, регулирующих порядок их перемещения.

В соответствии с ТК РФ под товаром понимается любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, электрическая энергия, а также транспортные средства, которые выступают в качестве товара. В то же время транспортное средство может не рассматриваться в качестве товара, когда оно выступает как средство для перевозки товаров или пассажиров, т.е. не является предметом внешнеторговой сделки. В качестве транспортного средства могут

использоваться любое морское (речное) судно, в том числе на подводных крыльях (воздушной подушке), лихтер (баржа), воздушное судно, автотранспортное средство, включая прицеп, полуприцеп или комбинированное транспортное средство, подвижной железнодорожный состав, используемые для международных перевозок, а также конструктивно предназначенные для транспортного средства оборудование, принадлежности, запасные части и баки, содержащееся в баках топливо и горюче-смазочные материалы, если они перевозятся вместе с транспортным средством.

ТК РФ определяет круг правоотношений, который регулируется таможенным законодательством. Указанные правоотношения складываются по поводу порядка и правил перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу; в процессе таможенного оформления, установления и применения таможенных режимов; декларирования товаров и транспортных средств; уплаты таможенных пошлин, налогов; осуществления таможенного контроля; обжалования актов таможенных органов, действий (бездействия) их должностных лиц. Определение круга правоотношений имеет значение для правильного применения закона, отграничения смежных отраслей права, поскольку каждый закон регулирует определенные правоотношения, о чем в законе содержится соответствующее положение либо круг таких правоотношений можно выделить при анализе его норм.

Определяя возникновение, изменение, прекращение правоотношений в процессе правового регулирования общественных отношений в таможенной сфере, государство придает возникающим связям устойчивый характер, т.е. создает определенный правопорядок.

Необходимым признаком правоотношения является то, что они возникают, изменяются, прекращаются, имея в основе правовые нормы, выражающие волю государства. Правовые нормы определяют также состав участников правоотношений, их права и обязанности, способы обеспечения правоотношений от возможных нарушений.

Правоотношения представляют собой различного рода связи их участников, реализующих субъективные права и выполняющие юридические обязанности. "Возникающие на основе юридических норм субъективные права и юридические обязанности друг без друга и вне связи друг с другом существовать как юридические явления не могут. Указанная закономерная зависимость между правами и обязанностями может быть выражена в таких формулах: "нет субъективного права вне связи с юридическими обязанностями, обеспечивающими это право" и "нет юридической обязанности вне связи с субъективным правом, обеспечивающим исполнение обязанности" <1>.

<1> Проблемы теории государства и права: Учебник / Под ред. С.С. Алексеева. М.: Юрид. лит., 1979. С. 249.

Государственное обеспечение является одной из основ складывающихся правоотношений, которое предполагает возможность принуждения к должному поведению и поддержанию установленного правопорядка.

Для раскрытия характера таможенных правоотношений следует учитывать сферу их возникновения и особенность правового регулирования. Рассматриваемые правоотношения возникают в сфере повышенной заинтересованности государства в создании соответствующего правопорядка на таможенной границе, который бы позволял осуществлять перемещение товаров с соблюдением государственной, общественной, экологической безопасности, интересов федерального бюджета, что оказывает влияние на метод правового регулирования отношений.

Возникновение, развитие, прекращение таможенных правоотношений связано с осуществлением таможенного контроля, являющегося одним из видов государственного контроля. Таможенные органы, осуществляющие такой контроль, как участники правоотношений наделены государством властными полномочиями, т.е. они занимают доминирующее положение, в то же время другие участники рассматриваемых отношений находятся в подчиненном положении. Наиболее наглядно это проявляется в том, что таможенные органы вправе потребовать представления документов, товаров, транспортных средств, другие участники правоотношений обязаны выполнить такие требования, неисполнение их может повлечь принуждение. Таким образом, таможенные правоотношения характеризуются юридическим неравенством их участников, для регулирования таких правоотношений со стороны государства применяется властный метод.

Отнесение правоотношений к категории таможенных предполагает их классификацию исходя из отраслевой принадлежности, поскольку они регулируются нормами таможенного права.

Если таможенные правоотношения рассматривать с точки зрения формы распределения прав и обязанностей их участников, то их можно распределить на простые, т.е. когда одна сторона правоотношения обладает правами, а другая - обязанностями, и сложные, когда каждая из сторон наделена как правами, так и обязанностями. В таможенной сфере преобладают сложные правоотношения, т.к. их участники, как правило, выполняют ряд действий, связанных с

перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, в связи с чем они наделяются как правами, так и обязанностями.

Таможенные правоотношения всегда имеют двусторонний характер, т.е. праву одного из участников этого отношения соответствует обязанность другого, и наоборот. Так, лицо, перемещающее товары, вправе обратиться в таможенный орган для проведения соответствующей таможенной процедуры, таможенный орган, в свою очередь, обязан принять решение по такому обращению. При рассмотрении обращения таможенный орган вправе потребовать от лица, перемещающего товары, представления документов и самого товара для проведения таможенного контроля. На лицо, перемещающее товары, законом возложена обязанность представить такие документы и товары. Взаимная связь прав и обязанностей участников правоотношения присутствует до завершения таможенных процедур.

Характер обязанности участника таможенного правоотношения позволяет провести еще одну классификацию таких правоотношений, поскольку наличие обязанности служит поводом к совершению соответствующих правомерных действий и такие правоотношения можно отнести к активным. Например, лицо, переместившее товары через таможенную границу, обязано доставить их в таможенный орган для осуществления таможенного контроля. Наличие правоотношений активного типа предполагает существование правоотношений пассивного характера, когда, например, лицо обязывается воздержаться от ввоза на таможенную территорию Российской Федерации определенных товаров, которые могут причинить вред окружающей природной среде или здоровью населения.

По характеру воздействия на участников таможенные правоотношения являются регулятивными, поскольку в них устанавливаются конкретные права и обязанности.

Таможенные правоотношения можно рассматривать по способу конкретизации обязанных лиц, в этом случае их следует отнести к относительным, так как в таких отношениях участники точно определены. "Относительны они потому, что все другие лица и организации не несут обязанностей и не имеют прав по данному отношению. Однако существует и принципиально иная структура правоотношения, в которой определена только одна правомочная сторона. Такие отношения носят название абсолютных правоотношений, т.е. налагающих обязанности на всех и каждого. В административном (праве) - право охраны государства (должностного лица) пресекать нарушения общественного порядка, обязанность соблюдать который лежит на каждом лице и организации. Аналогичны права органов охраны природы и некоторых других контрольных органов" <1>.

<1> Общая теория права: Учебник для юридических вузов / Под общ. ред. А.С. Пиголкина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во МГТУ им. Н.Э. Баумана, 1995. С. 238 - 239.

Таможенно-правовые отношения могут возникнуть при наличии соответствующих условий, которые предусмотрены таможенно-правовыми нормами. В качестве таких условий выступают юридические факты, т.е. конкретные обстоятельства, с которыми нормы таможенного права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений. "Юридические факты - посредствующее звено между нормой права и правоотношением, своего рода рычажок, который приводит юридическую норму в действие и на основе которого возникает (а также изменяется или прекращается) правоотношение" <1>. Юридическими фактами могут быть, например, подача заявления или декларации, действие непреодолимой силы, авария, разрешение, выдаваемое таможенным органом и т.д.

<1> Проблемы теории государства и права: Учебник / Под ред. С.С. Алексеева. М.: Юрид. лит., 1979. С. 258.

В зависимости от правовых последствий юридические факты можно подразделить на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие. К первой группе юридических фактов можно отнести пересечение таможенной границы, подачу заявления об осуществлении внутреннего таможенного транзита, помещение товаров на временное хранение и т.д. Ко второй группе можно отнести подачу декларации об изменении процедуры использования товаров, подачу заявления об изменении, дополнении сведений в таможенной декларации. К третьей группе можно отнести заявление об отзыве таможенной декларации.

По волевому признаку юридические факты подразделяются на события и действия. В первом случае наступление правовых последствий не зависит от воли людей, например действие непреодолимой силы, истечение установленного срока, во втором случае порождаемые правовые последствия являются результатом волевого проявления людей, например пересечение таможенной границы, подача таможенной декларации. Действия являются преобладающими среди юридических фактов для возникновения, изменения, прекращения таможенных

правоотношений. В свою очередь, действия могут быть правомерными, т.е. соответствующими положениям таможенно-правовых норм, и неправомерными, когда они не согласуются с ними.

Исходя из изложенного можно сделать вывод, что правоотношения, возникающие при таможенном оформлении и применении таможенных режимов, представляют собой общественные отношения, урегулированные нормами таможенного права.

Безусловно, правоотношения, возникающие при таможенном оформлении и применении таможенных режимов, обладают всеми перечисленными выше признаками правоотношений. Данные правоотношения возникают при перемещении товаров через таможенную границу и характеризуются подробной регламентацией нормами таможенного права. Это обстоятельство объясняется тем, что таможенное оформление и применение таможенных режимов можно рассматривать в определенной мере как ограничительные меры, которые требуют детальной упорядоченности с тем, чтобы субъекты правоотношений не выходили за пределы своих прав.

Содержание рассматриваемых правоотношений составляет ограниченный круг соотносящихся друг с другом прав и обязанностей субъектов данных правоотношений. Права и обязанности субъектов таких правоотношений точно определены и установлены в отношении конкретных лиц, которые реализуются при наступлении правовых фактов, указанных в норме права, порождающих, видоизменяющих и прекращающих правоотношение. Существование правоотношений, возникающих при таможенном оформлении и помещении товаров под таможенный режим, вызывается регулирующей ролью государства, заинтересованного в издании норм права, которые определяют порядок выполнения соответствующих действий. Тем не менее это не лишает других субъектов правоотношений самостоятельно в пределах своих прав и обязанностей совершать определенные поступки, имеющие юридическое значение.

Возникновение, изменение и прекращение рассматриваемых правоотношений, так же как и любого другого, происходит в связи с определенным юридическим фактом, в роли которого может выступать, например, подача заявления о продлении срока временного хранения и других документов при выполнении таможенных операций, влекущих за собой возникновение правоотношения, либо изменение таможенного режима.

Таким образом, все отношения, возникающие в процессе таможенного оформления, применении таможенных режимов, являются правовыми, а совокупность правовых норм, регулирующих названные отношения, составляет институты таможенного оформления и таможенных режимов.

Таможенное оформление и таможенные режимы представляют собой сложное, многоаспектное правовое явление, которое необходимо рассматривать с учетом этих обстоятельств. Вопросы государственного администрирования таможенной деятельности весьма актуальны для настоящего времени, о чем свидетельствует введение в действие ТК РФ в редакции 2003 года. ТК РФ в последней редакции содержит положения, существенно дополняющие нормы, регулирующие отношения по таможенному оформлению и применению таможенных режимов.

В правовой системе нормы, регулирующие таможенное оформление и таможенные режимы, следует понимать как институты таможенного права Российской Федерации, представляющие собой совокупность норм права, регулирующих определенную обособленную группу общественных отношений, возникающих в связи с проведением таможенного оформления и применением таможенных режимов.

Данный институт воздействует на правоотношения исходя из публичных интересов государства, следовательно, основным методом регулирования правоотношений является императивный метод, который ставит в определенные границы самостоятельность субъектов. Императивный метод предусматривает определенную модель поведения либо запрещает осуществление каких-либо юридически значимых действий.

§ 3. Субъектный состав таможенно-правовых отношений

Появится правовое отношение или нет, а возникнув, будет ли реализовано в его рамках юридическое право или обязанность, в немалой степени зависит не от факта наличия юридической нормы, а от наличия самих сторон, субъектов права. Только действия последних могут привести к возникновению правового отношения и надлежащей его реализации. Вне их действий (взаимодействий) все рассматриваемые юридические явления теряют социальный смысл. С установлением юридического отношения его сторонами реализация не заканчивается, а только начинается <1>. Таким образом, понятие субъекта права является одним из основных для правовой науки, поскольку субъект права - это возможный участник правоотношения, который обладает пока еще не осуществленными правами и обязанностями.

<1> Общая теория государства и права: Академический курс в 2 томах / Под ред. проф. М.Н. Марченко. Т. 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1998. С. 276.

Субъекты (участники) правоотношения - это субъекты права, обладающие предусмотренными реализуемой нормой права правоспособностью, дееспособностью и деликтоспособностью. Субъектами права являются все адресаты права, все те, кто находится под действием права, признается им в качестве абстрактного правового лица, возможного носителя прав и обязанностей, - свободные индивиды, хозяйственные образования, общественные и религиозные организации, отдельные государственные органы и государство в целом <1>. Субъектами права являются индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, т.е. носителями субъективных прав и обязанностей <2>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 509 - 510.

<2> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Козельского и проф. В.Д. Перевалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003. С. 355.

Понятие "субъект таможенного права" и "субъект таможенного правоотношения" не совпадают. Субъект правоотношения - это участник конкретного правоотношения, который таким образом реализует принадлежащие ему субъективные права и выполняет обязанности. Неотъемлемым признаком субъекта права является обладание правосубъектностью в области права, но при этом субъект не является участником конкретного правоотношения. Правосубъектность предполагает возможность субъекта обладать и фактически осуществлять субъективные права и юридические обязанности, а также нести ответственность.

Для возникновения правоотношения необходимо наличие субъекта, т.е. участника правового отношения, который определяется нормами права, наделяющими его какими-либо правами или обязывающими к соответствующему поведению. Круг субъектов таможенных правоотношений очерчен в ТК РФ: таможенный орган и лица. "Каждый субъект таможенного права занимает установленное законодательством правовое положение, имеет определенный круг прав и обязанностей и, реализуя их путем совершения тех или иных действий, активно участвует в осуществлении таможенного дела" <1>.

<1> Рассолов М.М., Эриашвили Н.Д., Галузо В.Н. и др. Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд. перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 44.

Субъектный состав таможенных правоотношений в теории классифицируют исходя из различных признаков. "Особенности взаимодействия в рамках общественного правового отношения могут определяться как общесоциальными характеристиками его сторон, так и какими-то особыми, профессиональными их качествами. К первым можно отнести все то, что характеризует социально-политическую, нравственную зрелость субъектов права, устои, жизненную мудрость, опыт, активность, ко вторым - подготовленность к сложным действиям в юридической сфере, уровень и качество юридической активности и др. <1>.

<1> Общая теория государства и права: Академический курс в 2-х томах // Под ред. проф. М.Н. Марченко. Том 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1998. С. 276.

Нерсисянц В.С. классифицирует субъектов права на физических лиц и юридических лиц <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 510.

В издании "Таможенное право" под редакцией М.М. Рассолова и Н.Д. Эриашвили отмечается, что в юридической литературе, опубликованной после принятия Таможенного кодекса РФ 2003 г., не выработан единообразный подход к классификации субъектов таможенного права.

Бакаева О.Ю. и Матвиенко Г.В. предлагают разграничивать субъекты таможенного права и субъекты таможенного правоотношения, причем первое понятие рассматривается как родовое, а второе - как видовое. Эти авторы фактически выделяют две классификационные группы: первая - таможенные органы Российской Федерации и вторая - физические и юридические лица. При этом физические лица именуются "индивидуальными субъектами таможенного права", а юридические лица - "коллективными субъектами таможенного права" <1>. Еще раньше подобную точку зрения излагал А.Н. Козырин.

<1> Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. Н.И. Химичева. М.: Юрист, 2003. С. 39 - 40, 51 - 103.

Бекашев К.А., Моисеев Е.Г., отождествляя субъекты таможенного права и субъекты таможенного правоотношения, выделяют четыре вида субъектов: таможенные органы; государственные служащие таможенных органов и служащие таможенных организаций; юридические лица; физические лица. Первые два они предлагают именовать "специальными субъектами таможенного права", а два оставшихся - "иными субъектами таможенного права".

Профессора Б.Н. Габричидзе и А.Г. Чернявский, назвав субъекты таможенного права "феноменами", ограничились их простым перечислением, с указанием, что таможенные органы являются "ведущим видом субъекта таможенного права".

Такие классификации не позволяют определить роль субъектов таможенного права в таможенных правоотношениях. Нам представляется, что это можно было сделать, разделив субъекты таможенного права на две группы: 1) субъекты с государственно-властными полномочиями; 2) субъекты, не имеющие государственно-властных полномочий" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 46 - 47.

Ноздрачев А.Ф. отмечает, что субъекты таможенного права могут быть разделены на две группы: специальные и иные субъекты. Специальными субъектами в таможенном праве являются таможенные органы и государственные служащие таможенных органов. Иными субъектами в таможенном праве являются российские и иностранные лица <1>.

<1> Таможенное право: учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 51.

Таким образом, в правоотношениях по таможенному оформлению и применению таможенных режимов можно выделить две основные группы субъектов. Такая классификация субъектов не противоречит приведенным выше точкам зрения. Первую группу составляют властные субъекты, которые в соответствии с действующим таможенным законодательством обладают властными полномочиями в области таможенного оформления и таможенных режимов, вторую группу субъектов составляют субъекты подвластные. Субъекты второй группы заинтересованы в осуществлении таможенного оформления и помещении товаров под таможенные режимы, в связи с чем они вступают в правоотношения с субъектами первой группы.

Под таможенным органом понимается федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области таможенного дела (Федеральная таможенная служба Российской Федерации), и другие таможенные органы, входящие в систему таможенных органов.

Понятие лица включает в себя физических и юридических лиц, которые могут быть российскими или иностранными. "Физические лица - это все люди в качестве субъектов права (граждане, иностранцы, лица без гражданства). Юридические лица - это все остальные, кроме физических лиц, субъекты права - все хозяйственные, общественные, государственные и иные учреждения и организации, правосубъектность которых, а также соответствующий порядок их формирования и деятельности предусмотрены в действующем праве" <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 510.

Под российскими лицами понимаются юридические лица, которые находятся в Российской Федерации и созданы в соответствии с законодательством Российской Федерации, и физические лица, постоянно проживающие в Российской Федерации, в том числе зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. В качестве иностранных лиц рассматриваются все иные лица, которые не подпадают под категорию российских лиц. Выделение российских и иностранных лиц имеет свои правовые последствия. Так, лишь российскими лицами могут быть декларанты, таможенные перевозчики, таможенные брокеры, владельцы складов временного хранения, владельцы таможенных складов, владельцы магазинов беспошлинной торговли и некоторые другие.

Исходя из положения Конституции Российской Федерации, что таможенное регулирование находится в ведении федерального центра, ТК РФ устанавливает права и обязанности таможенных органов по осуществлению таможенного контроля, организационно-правовые основы их деятельности. Общим признаком субъектов данной группы является то, что они являются органами государственной власти.

Для осуществления исполнительной и распорядительной деятельности по руководству в области таможенного управления образована Федеральная таможенная служба Российской Федерации (ФТС России), являющаяся федеральным органом исполнительной власти <1>. Для выполнения возложенных функций ФТС России наделена государственно-властными

полномочиями, которые реализуются в соответствующих правовых формах. В пределах своей компетенции ФТС России вправе издавать нормативные правовые акты и обеспечивать их выполнение.

<1> СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3637.

ФТС России осуществляет возложенные на нее функции непосредственно или через свои территориальные органы, к которым относятся региональные таможенные управления, таможни и таможенные посты, наделенные правами и обязанностями при проведении соответствующих таможенных процедур. ТК РФ допускает создание специализированных таможенных органов, компетенция которых может не включать в себя полномочия по проведению таможенных процедур либо они могут осуществлять такие процедуры лишь в отношении определенных категорий товаров, например нефти и нефтепродуктов, расщепляющихся материалов, драгоценных камней и т.д.

Являясь субъектом таможенного правоотношения, таможенные органы, обладающие государственно-властными полномочиями, занимают особое место в возникшем таможенно-правовом отношении, поскольку они представляют государство. В то же время другие субъекты такого правоотношения находятся в юридически неравном положении. Обладая правами проведения проверки документов, досмотра товаров и транспортных средств, личного досмотра и т.д., таможенные органы инициируют возникновение правоотношений.

Участие в таможенном правоотношении как обязательной стороны таможенного органа не является обстоятельством, свидетельствующим о том, что такое правоотношение может возникнуть лишь по инициативе таможенного органа. Активной стороной во многих случаях выступают другие субъекты. Например, при ввозе товаров на таможенную территорию перевозчик, выполняя возложенную на него обязанность, доставляет товары в таможенный орган, тем самым инициируя возникновение правоотношения по таможенному оформлению, то же самое можно сказать о подаче декларантом таможенной декларации. При обжаловании действий таможенного органа инициатива такого поведения находится на стороне субъекта, полагающего, что его права нарушены соответствующими действиями или бездействием таможенного органа.

Наряду с таможенными органами субъектами таможенных правоотношений являются физические и юридические лица.

В правовом значении под физическими лицами понимаются граждане, иностранные граждане и лица без гражданства. Среди этой категории лиц следует выделить физических лиц, правовое положение которых определяется их служебным положением в таможенном органе. В ТК РФ присутствуют должностные лица таможенных органов, действия или бездействие которых заинтересованные лица вправе обжаловать в установленном порядке. Таким образом, должностные лица таможенных органов могут выступать в качестве субъектов таможенных правоотношений. В то же время должностными лицами таможенных органов является юридически ограниченный круг лиц, который определяется соответствующим законодательством.

Рассматривая правовое положение физических лиц в таможенной сфере, следует иметь в виду, что в соответствии с Конституцией Российской Федерации иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором. ТК РФ в ряде положений определяет в качестве субъектов таможенных правоотношений только российских лиц. Так, лишь российскими лицами могут быть декларанты, которые могут быть и физическими лицами. В то же время это ограничение не носит абсолютного характера. ТК РФ допускает, что декларантами могут быть иностранные физические лица при перемещении через таможенную границу товаров для личных нужд или пользующиеся льготами.

Возможность вступления граждан в таможенно-правовые отношения связывается с наличием правоспособности. В соответствии со ст. 60 Конституции Российской Федерации гражданин может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет. Возраст, с которым связывается возникновение таможенно-правовой дееспособности гражданина, в ТК РФ четко не определен. Вопросы о возрасте рассматриваются в гл. 23 "Перемещение товаров физическими лицами", в частности, товары несовершеннолетнего лица в возрасте до 16 лет декларируются одним из родителей, усыновителем, опекуном или попечителем, его сопровождающим. Анализируя данную норму можно прийти к выводу, что физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, может выступать в качестве декларанта, т.е. оно обладает правоспособностью и своими действиями может приобретать и осуществлять права и создавать для себя и исполнять обязанности таможенно-правового характера.

ТК РФ в ряде положений устанавливает, что права и обязанности граждане могут приобретать через своих представителей. ТК РФ содержит положения, в соответствии с которыми представители могут принимать участие в проведении таможенного оформления, осуществлять операции с товарами, находящимися на временном хранении и т.д.

Наряду с физическими лицами субъектами таможенных правоотношений могут выступать юридические лица, которые должны отвечать признакам, указанным в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Положения о правоспособности и дееспособности полностью относятся и к юридическим лицам, которые могут иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренные в их учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Возникновение прав дееспособности юридического лица начинается с момента его государственной регистрации и прекращается с его ликвидацией после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

В качестве субъектов таможенно-правовых отношений могут выступать перевозчики, экспедиторы, владельцы складов временного хранения, декларанты, таможенные брокеры, владельцы таможенных складов, владельцы магазинов беспошлинной торговли, другие заинтересованные лица.

В правоотношениях, возникающих при таможенном оформлении и помещении товаров под таможенные режимы, выступают свои субъекты. Если таможенные органы являются необходимым субъектом во всех таможенно-правовых отношениях, включая и рассматриваемые, то со стороны лиц, представляющих вторую группу субъектов, имеются особенности.

Наиболее широко представлен субъектный состав со стороны указанных лиц в правоотношениях по таможенному оформлению. В данных правоотношениях в качестве субъектов могут выступать перевозчики, экспедиторы, владельцы складов временного хранения, декларанты, таможенные брокеры, владельцы таможенных складов, владельцы магазинов беспошлинной торговли, другие заинтересованные лица. Лица, которые могут выступать в качестве субъектов в правоотношениях по таможенному оформлению, перечислены в соответствующих главах ТК РФ в разд. II "Таможенные процедуры" подразд. 1 "Таможенное оформление". В данный подраздел включены процедуры "Прибытие товаров на таможенную территорию Российской Федерации" (гл. 9), "Внутренний таможенный транзит" (гл. 10), "Временное хранение товаров" (гл. 12), "Убытие товаров с таможенной территории Российской Федерации" (гл. 13), "Декларирование товаров" (гл. 14), "Выпуск товаров" (гл. 16).

Так, субъектами в правоотношениях при выполнении процедуры "Прибытие товаров на таможенную территорию Российской Федерации" могут выступать перевозчик, т.е. лицо, осуществляющее перевозку товаров через таможенную границу и (или) перевозку товаров под таможенным контролем в пределах таможенной территории Российской Федерации или являющееся ответственным за использование транспортных средств; лица, осуществляющие разгрузку и перегрузку (перевалку) товаров в месте прибытия.

В правоотношениях внутреннего таможенного транзита помимо таможенных органов субъектами могут выступать перевозчик, в том числе таможенный перевозчик, которым может быть российское юридическое лицо, включенное в Реестр таможенных перевозчиков, экспедитор, лицо, которое будет осуществлять хранение товаров или проведение с товарами других операций в месте доставки.

Правоотношения, связанные с временным хранением, возникают при участии перевозчика, владельца склада временного хранения, которым может быть российское юридическое лицо, включенное в Реестр владельцев складов временного хранения, а также таможенный орган, железная дорога, получатель товаров.

В правоотношениях, возникающих при убытии товаров с таможенной территории Российской Федерации, субъектом может быть перевозчик либо иное лицо, действующее по его поручению.

При помещении товаров под таможенный режим ТК РФ предусматривает выполнение двух процедур: "Декларирование товаров" (гл. 14), "Выпуск товаров" (гл. 16).

В правоотношениях по декларированию товаров в качестве субъектов могут выступать таможенный орган и декларант. В соответствии со статьей 126 ТК РФ декларантом могут быть лица, указанные в ст. 16 ТК РФ, а также любые иные лица, правомочные в соответствии с гражданским законодательством распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации при соблюдении ряда условий, которые сводятся к тому, что декларантом может быть только российское лицо, за исключением случаев перемещения товаров через таможенную границу:

физическими лицами для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

иностранными лицами, пользующимися таможенными льготами в соответствии с главой 25 ТК РФ;

иностранными организациями, имеющими представительства, зарегистрированные (аккредитованные) на территории Российской Федерации в установленном порядке, при заявлении таможенных режимов временного ввоза, реэкспорта, транзита, а также таможенного режима выпуска для внутреннего потребления товаров, ввозимых для собственных нужд таких представительств;

иностранными перевозчиками при заявлении таможенного режима транзита; иных случаев, когда иностранное лицо имеет право распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации не в рамках внешнеэкономической сделки, одной из сторон которой выступает российское лицо.

Для полной характеристики декларанта следует обратиться к содержанию ст. 16 ТК РФ, в соответствии с которой в качестве декларанта может рассматриваться, если перемещение товаров через таможенную границу осуществляется в соответствии с внешнеэкономической сделкой, заключенной российским лицом, российское лицо, которое заключило такую внешнеэкономическую сделку или от имени либо по поручению которого эта сделка была заключена; если перемещение товаров осуществляется без заключения внешнеэкономической сделки российским лицом: лицо, имеющее право владения и (или) право пользования товарами на таможенной территории Российской Федерации; иные лица, выступающие в качестве, достаточном в соответствии с гражданским законодательством и (или) с ТК РФ для совершения юридически значимых действий от собственного имени с товарами, находящимися под таможенным контролем.

Субъектом правоотношений, возникающих при декларировании, может быть таможенный брокер, т.е. представитель, который должен отвечать признакам российского юридического лица, включенного в Реестр таможенных брокеров. Таможенный брокер совершает от имени декларанта таможенные операции в соответствии с ТК РФ.

В правоотношениях по выпуску товаров субъектами выступают таможенный орган и декларант, признаки которого перечислены выше.

Нормы таможенного права определяют правовой статус лиц, который основывается на положении, в соответствии с которым все лица на равных основаниях имеют право на перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу в порядке, установленном ТК РФ. Лица, перемещающие товары и транспортные средства либо осуществляющие операции с товарами, находящимися под таможенным контролем, обязаны представлять документы, необходимые для таможенного контроля. Лица, перечисленные в ТК РФ, обязаны по требованию таможенных органов представлять отчетность о хранящихся, перевозимых, реализуемых, перерабатываемых и используемых товарах. В целях налогообложения и обработки экономической информации лица обязаны представлять таможенные декларации.

Лица, перемещающие товары через таможенную границу, обязаны соблюдать законодательство об охране окружающей среды, общественной безопасности, о здоровье населения и потребителей товаров, ветеринарных и фитосанитарных нормах и т.д. Таможенные органы осуществляют в пределах своей компетенции контроль соблюдения соответствующего законодательства и могут применять к его нарушителям меры принудительного воздействия, например, запретить выпуск товаров, обязать вывезти товары, запрещенные к ввозу.

ТК РФ содержит положения, которые обязывают лиц получить в таможенных органах документы, на основе которых возможно занятие определенным видом деятельности. Так, деятельность юридических лиц в качестве таможенных перевозчиков, владельцев складов временного хранения и таможенных складов, таможенных брокеров допускается при условии включения их в Реестр таможенных перевозчиков, владельцев складов и т.д.

Наличие общего в содержании таможенно-правового статуса субъектов правоотношений в таможенной сфере сочетается с его особенностями, имеющимися в статусе физических и юридических лиц. Правовое положение физических и юридических лиц различно. ТК РФ отдельно регулирует перемещение физическими лицами товаров, предназначенных для личного пользования, соответственно, права и обязанности таких лиц существенно отличаются от прав и обязанностей юридических лиц, которые перемещают товары и транспортные средства в целях предпринимательской деятельности. Так, деятельность таможенных перевозчиков, владельцев складов временного хранения, таможенных складов и таможенных брокеров допускается при условии их включения соответственно в Реестр таможенных перевозчиков, Реестр владельцев складов временного хранения, Реестр владельцев таможенных складов или Реестр таможенных брокеров.

ТК РФ определяет компетенцию таможенных органов, которые не вправе вмешиваться в хозяйственную деятельность лиц. Таможенные органы осуществляют контроль исполнения законодательства, регулирующего таможенно-правовые отношения. В ряде случаев нормы ТК РФ содержат запрещения для таможенных органов требовать от лиц, перемещающих товары и транспортные средства через границу, например, сведений, не предусмотренных законом.

ТК РФ содержит гарантии соблюдения прав субъектов рассматриваемых правоотношений. Данные гарантии связываются с возможностью обжалования действий или, наоборот, бездействия таможенных органов и их должностных лиц. Закон устанавливает два порядка обжалования: судебный и по подчиненности таможенных органов и их должностных лиц. Допускается обжалование нормативных правовых актов. Такие правовые акты, затрагивающие права, свободы

и законные интересы граждан и организаций могут быть обжалованы в Верховный Суд Российской Федерации в соответствии с гражданским процессуальным законодательством. Нормативные правовые акты, затрагивающие права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, могут быть обжалованы в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

§ 4. Нормативно-правовое регулирование таможенного оформления и применения таможенных режимов

Юридические нормы представляют собой нормативную основу, исходную юридическую основу, исходную юридическую базу регулирования, с которой "все начинается". При их помощи программируется, нормативно направляется поведение участников общественных отношений в соответствии с заложенной в нормах идеальной моделью такого поведения <1>.

<1> Проблемы теории государства и права: Учебник / Под ред. С.С. Алексеева. М.: Юрид. лит., 1979. С. 283.

Нормы права относятся к числу социальных норм, т.е. правил поведения людей в их взаимных отношениях между собой (в общественных отношениях) <1>. В современной юридической литературе под нормой права понимается общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное обществом и государством, закрепленное и опубликованное в официальных актах, направленное на регулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей их участников <2>.

<1> Общая теория государства и права: Академический курс в 2-х томах / Под ред. проф. М.Н. Марченко. Том 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1988. С. 213.

<2> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д. Первалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003. С. 280.

Как отрасль права таможенное право объединяет в себе нормы, регулирующие властные отношения, одним из субъектов которых является государство в лице таможенных органов, поэтому характер властеотношений носят и отношения по таможенному оформлению и применению таможенных режимов, возникающие между таможенным органом и лицами.

Норма таможенного права представляет собой правило поведения участников таможенно-правовых отношений, которое регулирует их поведение, указывая на необходимые условия, вызывающие возникновение правового отношения, определяя субъектный состав, устанавливая права и обязанности, а также санкции за ненадлежащее исполнение такого правила. Признаком таможенно-правовых норм, как и всех правовых норм, является их охрана возможностью принуждения со стороны государства.

В системе таможенного законодательства норма права находит свое выражение в нормативном предписании, т.е. в самом тексте статей, пунктов или других частей конкретных нормативных актов.

Общая теория права выделяет такие разновидности норм, как материальные нормы и процессуальные нормы. "Нормы материального права - это нормы первичной правовой регуляции общественных отношений, а нормы процессуального права регулируют процессуальный порядок и процедуры практической реализации и исполнения уже установленных норм материального права, и в этом смысле (но никак не в смысле второстепенности!) они являются нормами вторичной правовой регуляции. Существенное значение норм процессуального права состоит в том, что они устанавливают определенный правовой порядок действия самого права. Чем более развито право, тем больше в нем процессуальных норм и отраслей" <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 397.

Нормы таможенного права можно классифицировать по данным признакам, поскольку они закрепляют объем обязанностей и прав участников правоотношений, но и регламентируют действия, связанные с регистрацией документов, рассмотрением заявлений и обращений, порядком выдачи разрешений и выполнения таможенных операций и т.д.

Таможенное право содержит в основном регулятивные нормы, определяющие права и обязанности участников правоотношения, условия их возникновения и действия. Правоохранительные нормы, т.е. нормы, определяющие условия применения к субъекту мер государственно-принудительного воздействия, характер и содержание этих мер, занимают значительно меньшее место.

В соответствии с методами правового регулирования общественных отношений, к которым относятся дозволения, предписания, запреты, нормы таможенного права, в том числе регулирующие отношения по таможенному оформлению и помещению товаров под таможенные режимы, можно подразделить на управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Управомочивающими или дозволительными (диспозитивными) нормами выступают нормы, которые наделяют участников таможенно-правовых отношений определенными правами, использование которых зависит от усмотрения таких участников (например, декларант вправе подать таможенную декларацию любому таможенному органу, правомочному принимать декларации; декларант вправе провести декларирование товаров самостоятельно или поручить его проведение таможенному брокеру). "Объединяет эти разнообразные по наименованию нормы то, что в них выражается предусматриваемая административно-правовой нормой возможность адресата действовать в рамках требований данной нормы по своему усмотрению. Главное состоит в том, что отсутствуют прямые предписания, равно как и запреты. Но норма создает определенный правовой режим, в рамках которого участники регулируемых управленческих отношений действует не произвольно, а подчиняясь указанному режиму. Отсутствие предписаний и запретов свидетельствует о наличии иного "рычага" юридического воздействия, а именно разрешения. Фактически дозволение суть разрешение данной нормой в данных условиях совершать либо не совершать данные действия; дозволительные нормы, соответственно, могут характеризоваться как разрешительные" <1>.

<1> Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации: Учебник. М.: Издательство "Зерцало", 1996. С. 58.

Обязывающими являются нормы, предусматривающие в соответствующих условиях определенный вид поведения (так, при декларировании товаров и совершении иных таможенных операций декларант обязан подать таможенную декларацию и представить таможенному органу необходимые документы и сведения; по требованию таможенного органа предъявить декларируемые товары; уплатить таможенные платежи или обеспечить их уплату).

К запрещающим нормам относятся нормы, устанавливающие в виде прямого запрета обязанность воздержаться от совершения определенных действий (так, товары, выпуск которых осуществлен таможенными органами без представления документов, подтверждающих соблюдение ограничений, установленных в соответствии с законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, запрещены к передаче третьим лицам, в том числе путем их продажи или отчуждения иным способом, а в случаях, если ограничения на ввоз установлены в связи с проверкой качества товаров или безопасности их потребления, такие товары запрещаются к использованию в любой форме).

Необходимо отметить, что для регулирования таможенного оформления и помещения товаров под таможенные режимы достаточно широко находят применение поощрительные нормы, содержащие положения, стимулирующие различные виды правомерного поведения, так, специальные упрощенные процедуры таможенного оформления для отдельных лиц, предусмотренные ст. 68 ТК РФ, предусматривают подачу периодической таможенной декларации, выпуск товаров при представлении сведений, необходимых для идентификации товаров, проведение таможенного оформления на объектах таких лиц, хранение товаров на своих складах и другие упрощенные процедуры, предусмотренные ТК РФ.

Дозволительные нормы, предусматривающие разрешение на совершение определенных действий, широко применяются в таможенном оформлении и при применении таможенных режимов. "ТК РФ в гл. 17 предусматривает разрешительный порядок перемещения через таможенную границу РФ товаров и транспортных средств. Суть его заключается в том, что перемещение товаров через таможенную границу РФ разрешается таможенными органами только при соблюдении таможенных режимов - совокупности условий, определяющих статус товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ. Однако право принятия решения о возможности помещения конкретного товара под определенный таможенный режим, т.е. выдача в каждой конкретной ситуации разрешения на использование данного режима либо отказ в таковом, принадлежит исключительно таможенным органам (ст. 157 Таможенного кодекса РФ) <1>.

<1> Гравина А.А. Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 49 - 50.

К отмеченному следует добавить, что разрешения используются не только при выборе того или иного таможенного режима, они широко применяются во всех таможенных процедурах при выполнении таможенного оформления. Так, разгрузка и перегрузка (перевалка) товаров осуществляется в месте прибытия и во время работы таможенных органов в местах, специально

предназначенных для этих целей. В иных местах и (или) вне установленного рабочего времени таможенного органа такие операции допускаются с разрешения таможенного органа (ст. 78).

В соответствии со ст. 80 ТК РФ внутренний таможенный транзит допускается с письменного разрешения таможенного органа.

В случае изменения пункта назначения при внутреннем таможенном транзите перевозчик вправе обратиться в таможенный орган с просьбой об изменении места доставки. При этом перевозчик представляет в любой таможенный орган, находящийся по пути его следования, заявление об изменении пункта назначения (ст. 85 ТК РФ).

Перегрузка, выгрузка, погрузка и иные грузовые операции с товарами, перевозимыми в соответствии с внутренним таможенным транзитом, допускаются с разрешения таможенного органа (ст. 89 ТК РФ).

Перечисление примеров можно продолжить, в то же время необходимо иметь в виду, что ТК РФ регулирует и отношения, связанные с деятельностью в области таможенного дела (гл. 3). В соответствии со ст. 18 ТК РФ деятельность юридических лиц в качестве таможенных перевозчиков, владельцев складов временного хранения, владельцев таможенных складов и таможенных брокеров (представителей) допускается при условии их включения соответственно в Реестр таможенных перевозчиков, Реестр владельцев складов временного хранения, Реестр владельцев таможенных складов или Реестр таможенных брокеров (представителей).

Таким образом, деятельность перечисленных лиц возможна при наличии разрешения со стороны таможенных органов, в качестве которого выступает включение лица в тот или иной реестр. Реестры лиц, осуществляющих деятельность в таможенной сфере, ведутся федеральной службой, уполномоченной в области таможенного дела.

Включение юридических лиц в реестры осуществляется в порядке, установленном ТК РФ. Для включения в один из реестров юридическое лицо обращается в таможенный орган с заявлением в письменной форме, содержащим сведения, предусмотренные ТК РФ, и представляет документы, подтверждающие сведения, указанные в этом заявлении.

Таможенный орган рассматривает заявление в срок, не превышающий 15 дней со дня его получения, и принимает решение о включении заявителя в соответствующий реестр, о чем сообщается заявителю. Заявитель вправе осуществлять соответствующую деятельность со дня принятия такого решения. Решение о включении заявителя в реестр оформляется выдачей заявителю свидетельства о включении в такой реестр.

Таможенный кодекс в редакции 1993 г. предусматривал лицензионный порядок, т.е. разрешительный порядок деятельности перечисленных выше лиц.

8 августа 2001 г. принят Федеральный закон "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>, который регулирует отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности, в соответствии с перечнем, предусмотренным п. 1 ст. 17 указанного Закона. В то же время действие данного Закона не распространяется на ряд видов деятельности, в том числе на таможенную деятельность.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3430.

Таким образом, деятельность таможенных брокеров, таможенных перевозчиков, владельцев складов временного хранения, таможенных складов, магазинной беспошлинной торговли регулируется нормами таможенного права. ТК РФ в редакции 2003 г. вместо получения лицензии предусматривает включение в соответствующий реестр с оформлением свидетельства, т.е. включение в реестр является по существу лицензией.

Рассмотренные заявления имеют различное содержание. В первом случае разрешение выступает в качестве основания для совершения определенных действий, имеющего целью обеспечить соблюдение конкретных норм, содержащихся в нормативных актах. Во втором случае разрешение служит основанием для осуществления контроля характера и порядка осуществления определенной деятельности в таможенной сфере.

В структуре нормы таможенного права содержатся такие элементы, как гипотеза, определяющая круг лиц, которым адресована норма, а также обстоятельства ее реализации; диспозиция, содержащая само правило поведения, выраженное в виде обязанностей и прав участников правоотношения; санкция, указывающая на меры государственного принуждения за нарушение диспозиции. Статьи ТК РФ содержат в основной массе развернутую регламентацию прав и обязанностей участников правоотношений и условий, при которых они действуют, т.е. диспозиции и гипотезы соответствующих норм. Санкции к этим нормам обычно выделены в отдельные статьи ТК РФ или других актов. Так, ст. 329 ТК РФ устанавливает сроки уплаты таможенных платежей, в то же время санкция за несвоевременную уплату платежей содержится в ст. 349 ТК РФ.

При рассмотрении норм таможенного права с точки зрения детальности правовой регламентации регулируемых отношений, выбора вариантов поведения необходимо отметить, что в таможенном праве преобладают императивные нормы, т.е. нормы, не допускающие отступлений от правил, содержащихся в них. Императивные нормы характерны для норм публично-правового регулирования, в том числе таможенного права, где стороны находятся в неравном в правовом смысле положении. Большинство норм ТК РФ выражено в категорических предписаниях, они содержат четкую определенность прав и обязанностей участников правоотношений с исключением возможности выбора вариантов поведения.

Преобладание императивных норм не исключает наличие в таможенном праве норм, предоставляющих участникам правоотношения возможность определить или конкретизировать права и обязанности, так называемых диспозитивных норм. Так, лицо вправе в любое время выбрать таможенный режим, установленный ТК РФ, или изменить его на другой. В качестве диспозитивной нормы можно рассматривать норму, в соответствии с которой после прибытия товаров и представления таможенному органу документов на товары, последние могут быть разгружены или перегружены, помещены на склад временного хранения, заявлены к определенному таможенному режиму либо под процедуру внутреннего таможенного транзита. В этом случае лицо, перемещающее товары, само определяет свои действия.

По степени определенности в таможенном праве преобладают абсолютно-определенные нормы. "Содержание абсолютно определенных норм носит однозначный характер и допускает лишь один вариант поведения" <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 398.

Относительно-определенные нормы в силу публично-правового характера таможенного права в регулировании правоотношений используются значительно реже, чем абсолютно определенные.

В таможенном праве бланкетные нормы, т.е. нормы, прямо не содержащие конкретного правила поведения, не находят такого широкого распространения, как, например, в уголовном или административном праве. Тем не менее они используются для регулирования определенных правоотношений, предусматривая наличие других норм, содержащихся в иных нормативных правовых актах. Так, нормы о таможенном оформлении и применении таможенных режимов содержат положения о соблюдении запретов и ограничений при перемещении товаров через границу, не раскрывая их содержания. Чтобы убедиться в наличии таких запретов и ограничений следует обратиться к соответствующему законодательству, регулирующему, например, оборот наркотических и психотропных препаратов, оружия и т.д. Статья 59 ТК РФ содержит норму, согласно которой таможенное оформление производится в порядке, определяемом ТК РФ и принимаемыми в соответствии с ним иными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами федерального министерства, уполномоченного в области таможенного дела, и правовыми актами федеральной службы, уполномоченной в области таможенного дела.

ТК РФ содержит ряд требований, которым должны соответствовать акты таможенного законодательства, иные правовые акты Российской Федерации, правовые акты федерального министерства и федеральной службы, уполномоченных в области таможенного дела.

Говоря о полноте и определенности содержания нормативных актов, закон устанавливает, что положения актов таможенного законодательства, нормативных правовых актов в области таможенного дела должны быть сформулированы таким образом, чтобы каждое лицо точно знало об объеме своих прав и обязанностей, а также какие действия, когда и в каком порядке следует совершать при перемещении товаров через таможенную границу. Данное положение подкрепляется правилом, в соответствии с которым никто не может быть привлечен к ответственности за нарушение таможенных правил, если это нарушение вызвано неясностью правовых норм, содержащихся в нормативных правовых актах.

Закон устанавливает иерархичность в системе нормативных актов, в соответствии с которой положения правовых актов федерального министерства, уполномоченного в области таможенного дела, и федеральной службы, уполномоченной в области таможенного дела, не могут противоречить положениям актов таможенного законодательства и иных правовых актов Российской Федерации или устанавливать требования, запреты и ограничения, не предусмотренные актами таможенного законодательства и иными правовыми актами.

Нормативный правовой акт может быть признан не соответствующим закону, если такой акт:

- 1) издан органом, не имеющим в соответствии с ТК РФ права издавать подобного рода акты, либо издан с нарушением установленного порядка издания таких актов;
- 2) отменяет или ограничивает права лиц в отношении товаров и транспортных средств либо полномочия таможенных органов, установленные ТК РФ;

3) изменяет установленные ТК РФ основания, условия, последовательность или порядок действий участников отношений, регулируемых таможенным законодательством Российской Федерации, иных лиц, обязанности которых установлены ТК РФ;

4) изменяет содержание понятий, определенных в ТК РФ, либо если эти понятия используются в ином значении, чем в ТК РФ.

Наличие хотя бы одного из перечисленных обстоятельств является основанием для признания нормативного правового акта не соответствующим ТК РФ, которое осуществляется в судебном порядке.

Необходимыми условиями применения нормативных правовых актов, регулирующих таможенные правоотношения, является действие, т.е. возможность или необходимость применения содержащихся в них норм права, во времени, по территории и по кругу лиц, на которых распространяются эти акты.

Определение времени, с которого начинается действие нормативного правового акта, связывается с моментом вступления его в силу, что, в свою очередь, предполагает различные подходы к установлению порядка придания ему обязательной силы <1>. Согласно общему порядку вступление нормативного правового акта в силу связывается с датой его официального опубликования. Так, федеральные конституционные законы, федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, указы Президента Российской Федерации вступают в силу по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования. Порядок вступления в силу постановлений Правительства Российской Федерации обусловлен характером их содержания. Постановления, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования.

<1> СЗ РФ. 1994. N 8. Ст. 801; СЗ РФ. 1996. N 22. Ст. 2663.

ТК РФ устанавливает, что акты таможенного законодательства, т.е. федеральные законы, вступают в силу не ранее чем по истечении одного месяца со дня их официального опубликования, за исключением случаев, которые будут рассмотрены отдельно. Такой порядок вызван тем, что процесс перемещения товаров может занимать довольно продолжительное время, в связи с чем участники внешнеторговых связей должны быть уверены в стабильности законодательства, регулирующего данные правоотношения, и могли бы рассчитывать на совершение определенных действий с учетом срока вступления в силу новых законов.

Запреты, ограничения или требования в части порядка и правил перемещения товаров через таможенную границу, которые устанавливаются иными правовыми актами (указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации), вводятся в действие не ранее чем по истечении одного месяца со дня их официального опубликования. Рассматриваемые нормативные акты могут вводиться в действие в иные сроки, если положения актов законодательства, на основании и во исполнение которых издаются эти акты, направленные на обеспечение соблюдения запретов и ограничений, предусматривают введение их в действие в более короткие сроки. Кроме того, ТК РФ может предусматривать специальный порядок введения в действие запретов, ограничений или требований.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу по истечении 10 дней после дня их официального опубликования за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 5 ТК РФ.

В ряде случаев ТК РФ устанавливает специальный порядок вступления в силу нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, в частности федеральных министерств, в компетенцию которых входит правовое регулирование в таможенной сфере. Так, в соответствии с п. 3 ст. 63 ТК РФ нормативные правовые акты, устанавливающие перечни документов и сведений, необходимых для таможенного оформления, вступают в силу не ранее чем по истечении 90 дней со дня их официального опубликования с учетом положений, содержащихся в п. 3 ст. 5 ТК РФ. Такой же порядок вступления в силу нормативных правовых актов, содержащих сведения, подлежащие указанию в таможенной декларации (п. 7 ст. 124), или устанавливающих места декларирования отдельных видов товаров (п. 4 ст. 125).

Процесс перемещения товаров может происходить достаточно продолжительное время, включающее в себя ряд этапов прохождения товаров, например, начиная от пересечения таможенной границы до выпуска для распоряжения в соответствии с избранным таможенным режимом. В связи с этим возникают вопросы о применении законодательства, например, об уплате таможенных платежей, о запретах и ограничениях на перемещение товаров. По общему правилу, содержащемуся в ст. 7 ТК РФ, в таможенном деле применяются меры таможенно-тарифного регулирования и запреты и ограничения, установленные законодательством о государственном

регулировании внешнеторговой деятельности, а также акты законодательства о налогах и сборах, действующие на день принятия таможенной декларации, если не установлено иное.

Нормативный правовой акт регулирует правоотношения, возникшие после вступления его в силу, однако в нормотворческой практике возникает необходимость расширить пределы его действия во времени. Речь идет о придании нормативному правовому акту "обратной силы", т.е. распространение его действия на правоотношения, возникшие до издания такого акта. Так, Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 октября 1998 г. N 1235 "О мерах по ускорению таможенного оформления технологического оборудования, находящегося на складах временного хранения и таможенных складах" устанавливался отдельный порядок таможенного оформления, предназначенного для изготовления продукции и оказания услуг технологического оборудования, ввезенного на таможенную территорию Российской Федерации до 31 декабря 1998 г., в том числе ввезенного и в предшествующие годы <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 43. Ст. 5364.

В соответствии с положениями ТК РФ акты таможенного законодательства, устанавливающие новые обязанности или ухудшающие положение лиц, перемещающих товары и транспортные средства через таможенную границу, не могут иметь обратной силы. В то же время акты таможенного законодательства, улучшающие положение указанных лиц, имеют обратную силу.

Пределы действия нормативного акта во времени предполагает прекращение его действия либо путем отмены его последующим актом, либо по истечении срока, который был обозначен при принятии нормативного акта. Наиболее часто в практике встречается последующая отмена действия нормативного акта. Так, Федеральным законом "О введении в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" признаны утратившими силу ряд статей и глав ТК РФ в редакции 1993 г. <1>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2.

Нормативные правовые акты действуют в определенном пространстве, которое связывается с территорией государства, где они приняты.

Действие таможенного права имеет место в пространственных пределах таможенной территории Российской Федерации. Следует иметь в виду, что таможенная территория, являясь экономической категорией, содержит отличительные признаки от государственной территории, чем и вызвано существование этого понятия. Таможенная территория Российской Федерации включает сухопутную территорию Российской Федерации, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними, а также находящиеся в исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе Российской Федерации искусственные острова, установки, сооружения, над которыми Российская Федерация обладает юрисдикцией в отношении таможенного регулирования.

На территории Российской Федерации могут находиться особые экономические зоны, которые являются частью ее таможенной территории. В то же время товары, помещенные в такие зоны, рассматриваются как находящиеся вне таможенной территории Российской Федерации при применении налогообложения, а также запретов и ограничений. Например, особая экономическая зона создана в Калининградской области. Данная экономическая зона является частью государственной и таможенной территории Российской Федерации, но в отношении взимания таможенных пошлин и иных платежей, уплачиваемых при ввозе в зону и вывозе из зоны товаров, установлены свои особенности, которые применяются только в этой экономической зоне <1>.

<1> СЗ РФ. 1996. N 4. Ст. 224.

Говоря о применении таможенного законодательства в пределах таможенной территории, следует отметить возможность применения нормативных актов к товарам, находящимся за пределами Российской Федерации. Так, товары, вывезенные с таможенной территории Российской Федерации с целями временного вывоза или для переработки вне таможенной территории, допускается поместить под процедуру экспорта, т.е. вывоза без цели их последующего возврата в Российскую Федерацию.

Действие нормативных актов, регулирующих таможенные правоотношения, по кругу лиц определяется их территориальным действием, т.е. таможенное право распространяется на всех лиц (физических, юридических), находящихся на таможенной территории Российской Федерации. Согласно Конституции Российской Федерации государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения,

имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, а также других обстоятельств.

На таможенной территории могут находиться иностранные граждане и лица без гражданства, которые пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором. Так, ТК РФ устанавливает, что декларантом может быть только российское лицо за некоторыми исключениями. Действие таможенного права не распространяется в определенной части в отношении дипломатических представителей и некоторых других лиц, которые освобождаются от уплаты таможенных пошлин, налогов.

В юридической литературе утвердилось мнение, что система права - это обусловленная экономическим и социальным строем структура права, выражающая внутреннюю согласованность и единство юридических норм и одновременно их разделение на соответствующие отрасли и институты <1>. Система права - это юридико-доктринальная категория и конструкция, которая включает в себя нормы права и объединяющие их правовые институты и отрасли права. Доктринальная трактовка права как системы норм означает, что единственным системным (и системно-структурным) элементом права является норма права. Система права включает в себя множество различных норм, регулирующих разные общественные отношения. При этом существуют определенные закономерные взаимосвязи между спецификой регулируемых отношений и особенностями их нормативно-правовой регуляции: однородные отношения регулируются однопорядковыми нормами <2>.

<1> Общая теория государства и права: Академический курс в 2-х томах / Под ред. проф. М.Н. Марченко. Том 2. Теория права. М.: Издательство "Зерцало", 1998. С. 231.

<2> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 430.

Таможенное право как отрасль права представляет собой совокупность норм права, направленных на регулирование широкого круга различных по своему характеру общественных отношений, возникающих при перемещении через таможенную границу товаров и транспортных средств. Таможенное право, как и право в целом, имеет свою внутреннюю организацию, которая придает логическую последовательность содержащихся в ней правовых норм, раскрывает его структуру, что имеет большое значение для его дальнейшего развития и совершенствования.

Первичным элементом системы права выступает конкретная норма права, содержащая правило поведения участников правоотношений. Нормы таможенного права объединяются по определенным признакам в устойчивые группы, которые регулируют однородные отношения, обладающие самостоятельностью в рамках данной отрасли. Такие группы правовых норм в юридической науке рассматриваются как правовые институты, входящие в качестве составной части в систему какой-либо отрасли, в том числе и таможенного права.

Таможенное право включает в себя целый ряд институтов, присущих только этой отрасли права. Речь идет, прежде всего, об институтах, регулирующих правоотношения, возникающие при таможенном оформлении, помещении товаров и транспортных средств под определенные таможенные режимы (например, помещение товаров под режимы выпуска для внутреннего потребления, экспорта, таможенного склада, переработки на таможенной территории, переработки вне таможенной территории и другие).

Широкое применение при регулировании отношений, возникающих при перемещении товаров через таможенную границу, находит правовой институт "временного хранения".

Важнейшим институтом таможенного права является такой институт, как "внутренний таможенный транзит", нормы которого регулируют порядок перевозки иностранных товаров по таможенной территории Российской Федерации.

Характерным институтом для таможенного права является институт "декларирования", регулирующий отношения, возникающие при заявлении таможенному органу в таможенной декларации или другим способом сведений о товарах, необходимых для таможенных целей.

Право как модель социальной организации, для того чтобы стать регулятором общественных отношений, должно получить внешнее выражение. В правовой доктрине формы, с помощью которых государственная воля становится правовой нормой, обозначаются условным термином "источники права" <1>.

<1> Общая теория права: Учебник для юридических вузов / Под общ. ред. А.С. Пиголкина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во МГТУ им. Н.Э. Баумана, 1995. С. 164.

"В юридической литературе выражение "источник права" используется в двух различных значениях - в значении "материального источника права" (источника права в материальном смысле) и в значении "формального источника права" (источника права в формальном смысле).

Под "материальным источником права" при этом имеются в виду причины образования права, т.е. все то, что, согласно соответствующему подходу", порождает (формирует) позитивное право, т.е. или иные материальные или духовные факторы, общественные отношения, природа человека, природа вещей, божественный или человеческий разум, воля бога или законодателя и т.д.

Под "формальным источником права" имеется в виду форма внешнего выражения положений (содержания) действующего права" <1>.

<1> Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002. С. 399 - 400.

Нормы таможенного права находят свое выражение в соответствующих юридических формах или, другими словами, источниках права, представляющих собой официальные документы. Следует отметить, что по поводу использования такого понятия, как "источник права", высказываются и другие точки зрения <1>.

<1> Васильев А.В. Источники и формы права как научные категории // Право и государство: теория и практика. 2007. N 11 (35). С. 4 - 11.

Закрепление норм права в официальных документах позволяет довести их до сведения физических и юридических лиц. Кроме того, форма официального документа говорит о степени юридической силы той или иной правовой нормы. В качестве таких документов выступают правовые акты государственных органов, которые складываются в определенную систему, т.е. внутреннее построение.

Система таможенного законодательства представляет собой совокупность нормативных правовых актов (законов, указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации и др.), содержащих нормы права, регулирующие отношения при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу. Таким образом, таможенное законодательство служит внешней формой существования правовых норм, имея свою внутреннюю организацию. В основе системы таможенного законодательства находится нормативный акт или его часть, возможно статья. Анализ системы таможенного законодательства и системы таможенного права показывает, что их внутренняя структура не совпадает, поскольку эта структура основывается на разных элементах, используемых для их систематизации.

ТК РФ рассматривает систему таможенного законодательства в зависимости от юридической силы нормативных правовых актов различной формы и места издающего их органа среди нормотворческих органов. ТК РФ и другие федеральные законы образуют таможенное законодательство. Иные нормативные акты, содержащие нормы таможенного права, образуют самостоятельную группу нормативных правовых актов, нормы которых могут регулировать таможенные отношения, в том числе по таможенному оформлению и помещению товаров под таможенные режимы.

Система таможенного законодательства имеет свои особенности, связанные с тем, что в соответствии с Конституцией Российской Федерации таможенное регулирование относится к исключительному ведению федерального центра (п. "ж" ст. 71), поэтому источниками таможенного права могут быть только нормативные правовые акты, исходящие от федеральных органов власти. Субъекты Российской Федерации и органы местного самоуправления не вправе издавать такие правовые акты, поскольку вопросы таможенного регулирования не входят в их компетенцию.

ТК РФ определяет систему таможенного законодательства, в которую входят Конституция Российской Федерации, ТК РФ, федеральные законы, указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, нормативные правовые акты Министерства финансов Российской Федерации, Федеральной таможенной службы, международные договоры Российской Федерации, поэтому вряд ли можно согласиться с высказанными мнениями о том, что в качестве источников таможенного права следует рассматривать законы и иные нормативные акты субъектов Российской Федерации <1>.

<1> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 29; Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 60 - 61.

Нормативные правовые акты, входящие в систему таможенного права можно разделить на три большие группы правовых актов. К первой группе следует отнести Конституцию Российской Федерации, нормы которой являются нормами прямого действия, и федеральные законы, т.е. акты законодательной власти.

Вторую группу образуют иные акты Российской Федерации, содержащие нормы таможенного законодательства, в которую входят указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, нормативные правовые акты Министерства финансов Российской Федерации, Федеральной таможенной службы Российской Федерации, т.е. нормативные правовые акты органов исполнительной власти.

Третью группу правовых актов образуют международные договоры.

Все указанные выше нормативные правовые акты хотя и регулируют таможенные правоотношения, но в то же время имеют различную юридическую силу, которая зависит от процедуры принятия нормативного правового акта, места издавшего его органа в общей системе государственных органов и его компетенции.

Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации, но среди данной группы нормативных актов Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, поэтому нормы ТК РФ не могут противоречить конституционным положениям. Конституция Российской Федерации содержит норму, в соответствии с которой законы подлежат официальному опубликованию, неопубликованные законы не применяются.

Указы Президента Российской Федерации, регулирующие таможенные правоотношения, не должны противоречить ТК РФ и иным законам.

Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы таможенного права, на основании и во исполнение ТК РФ, иных законов, указов, т.е. рассматриваемые постановления должны соответствовать законам и указам.

Выделяя группу нормативных правовых актов, издаваемых федеральными органами исполнительной власти, следует руководствоваться положениями Указа Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 г. N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти", в соответствии с которыми правовое регулирование в установленной сфере деятельности осуществляется федеральными министерствами.

Министерство финансов Российской Федерации осуществляет нормативное регулирование по вопросам, определенным Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. N 329 "О Министерстве финансов Российской Федерации" <1>: издание актов, предусматривающих случаи, когда уплата таможенных платежей может обеспечиваться договором страхования; о форме акта о результатах совместной выверки расходования денежных средств плательщика, внесенных на счет таможенного органа и т.д.

<1> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3258.

Федеральная таможенная служба Российской Федерации в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 11 мая 2006 г. N 473 "Вопросы Федеральной таможенной службы" <1> наделена правом нормативного регулирования в таможенной сфере. Компетенция Федеральной таможенной службы Российской Федерации по изданию нормативных правовых актов определена Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 июля 2006 г. "О Федеральной таможенной службе" <2>.

<1> СЗ РФ. 2006. N 20. Ст. 2162.

<2> СЗ РФ. 2006. N 32. Ст. 3569.

Указы, постановления, другие нормативные правовые акты, регулирующие таможенные правоотношения, которые затрагивают права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Нормы таможенного права могут найти свое выражение в межгосударственных отношениях, которые также должны рассматриваться как источники таможенного права. Международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью ее правовой системы. В отношении международных договоров действует конституционный принцип, согласно которому такие договоры обладают приоритетом над национальными законами. Вопросы таможенного оформления достаточно часто рассматриваются в международных договорах:

Таможенная конвенция о карнете А.Т.А. для временного ввоза товаров <1>;

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 1996. N 1.

Конвенция о временном ввозе (Стамбул, 26 июня 1990 г.) <1>;

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 1996. N 2.

Конвенция по облегчению международного морского судоходства <1>, Конвенция о международной авиации <2>;

<1> Текст официально опубликован не был.

<2> Текст официально опубликован не был.

Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП) <1>;

<1> Текст официально опубликован не был.

Соглашение о порядке таможенного оформления транзитных грузов (Алма-Ата, 2 апреля 1992 г.) <1>;

<1> Текст официально опубликован не был.

Соглашение об упрощенном порядке таможенного оформления товаров, перемещаемых между государствами - участниками Таможенного союза (Астана, 24 сентября 1999 г.) <1>;

<1> Бюллетень международных договоров. 2001. N 12.

Решение Совета глав правительств Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Российской Федерации и Республики Таджикистан от 24 сентября 1999 г. N 60 "О Соглашении об упрощенном порядке таможенного оформления товаров, перемещаемых между государствами - участниками Таможенного союза" <1>;

<1> Текст официально опубликован не был.

Решение Совета глав правительств при Межгосударственном Совете Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики и Российской Федерации от 22 января 1998 г. N 7 "О Протоколе об упрощенном порядке таможенного оформления товаров, непредназначенных для производственной и иной коммерческой деятельности, и валюты, перемещаемых физическими лицами через таможенные границы государств - участников Таможенного союза" <1>;

<1> Газета "Экономика и жизнь". 1998. N 29.

Протокол об упрощенном порядке таможенного оформления товаров, не предназначенных для производственной и иной коммерческой деятельности, и валюты, перемещаемых физическими лицами через таможенные границы государств участников Таможенного союза (Москва, 22 января 1998 г.) <1>;

<1> Газета "Экономика и жизнь". 1998. N 29.

Соглашение о порядке таможенного оформления и таможенного контроля товаров, перемещаемых между государствами - участниками Соглашения о создании зоны свободной торговли (Ялта, 8 октября 1999 г.) <1>;

<1> Бюллетень международных договоров. 2000. N 12.

Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о таможенном оформлении товаров, ввозимых физическими лицами в государства - участники Союза Беларуси и России (Минск, 15 июня 1999 г.) <1>;

<1> Бюллетень международных договоров. 2001. N 11.

Соглашение между Правительством Российской Федерации и Европейским космическим агентством относительно таможенного оформления и беспошлинного ввоза и вывоза товаров в рамках сотрудничества в исследовании и использовании космического пространства (Москва, 18 ноября 1997 г.) <1>;

<1> СЗ РФ. 1999. N 17. Ст. 2081.

К числу источников таможенного права в первую очередь следует отнести Конституцию Российской Федерации, которая устанавливает ряд важных положений, находящихся в основе организации таможенного регулирования. Прежде всего, таможенное регулирование находится в федеральном ведении (п. "ж" ст. 71), запрещается устанавливать на территории Российской Федерации таможенные границы, пошлины, сборы, а также какие-либо иные препятствия для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, в связи с чем не имеется оснований для проведения таможенного оформления товаров, находящихся в свободном обращении на территории Российской Федерации.

В систему источников таможенного права входят законы Российской Федерации, регулирующие правоотношения, возникающие при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Основным из таких законов является ТК РФ, определяющий порядок, в соответствии с которым лица и таможенные органы реализуют права и выполняют обязанности, предусмотренные законодательством Российской Федерации в связи с перемещением через таможенную границу товаров и транспортных средств. ТК РФ является законодательным актом сводного характера, предусматривающий механизм исполнения содержащихся в нем норм.

Важными и наиболее многочисленными источниками таможенного права являются подзаконные правовые акты, среди которых следует выделить указы Президента Российской Федерации.

Указ "Об отмене таможенного контроля на границе Российской Федерации с Республикой Беларусь" <1> внес существенные изменения в организацию деятельности таможенных органов по проведению таможенного контроля на границе с Белоруссией.

<1> СЗ РФ. 1995. N 22. Ст. 2034.

Важное значение для регулирования таможенных правоотношений имеют Указы "Об утверждении Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из Российской Федерации природных алмазов и бриллиантов" <1>, "О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок" <2>, "О порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации драгоценных металлов и драгоценных камней" <3> и другие.

<1> СЗ РФ. 2002. N 49. Ст. 4874.

<2> СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4141.

<3> СЗ РФ. 2001. N 26. Ст. 2653.

После указов в системе источников таможенного права находятся постановления Правительства Российской Федерации, которыми регулируется широкий круг таможенных правоотношений. К их числу можно отнести Постановления "Об утверждении Положения о порядке таможенного оформления товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации физическими лицами для личного пользования" <1>, "Об особенностях применения таможенных режимов переработки на таможенной территории и переработки под таможенным контролем при ремонте российской авиационной техники" <2>, "О требованиях и условиях помещения товаров под специальный таможенный режим перемещения товаров для предупреждения и ликвидации стихийных бедствий и иных чрезвычайных ситуаций, а также об ограничениях на пользование и распоряжение товарами, помещенными под этот таможенный режим" <3>, "О временном ввозе (вывозе) научных приборов и оборудования" <4>, "О порядке временного вывоза из Российской Федерации в целях экспонирования или научного изучения ценностей Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации и государственных фондов драгоценных металлов и драгоценных камней субъектов Российской Федерации" <5> и целый ряд других, среди которых можно перечислить следующие:

<1> СЗ РФ. 2003. N 48. Ст. 4683.

<2> СЗ РФ. 1999. N 34. Ст. 4276.

<3> СЗ РФ. 2003. N 47. Ст. 4550.

<4> СЗ РФ. 1997. N 9. Ст. 1102.

<5> СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4806.

Постановление Правительства РФ от 31 марта 2006 г. N 186 "О перечне товаров, запрещенных к помещению под таможенный режим свободной таможенной зоны, применяемый в Калининградской области" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2006. N 75.

Постановление Правительства РФ от 30 марта 2006 г. N 171 "Об утверждении Правил применения критериев достаточной переработки и выдачи соответствующих сертификатов в отношении продуктов переработки товаров, ввезенных в соответствии с таможенным режимом свободной таможенной зоны, применяемым в Калининградской области" <1>;

<1> СЗ РФ. 2006. N 14. Ст. 1549.

Постановление Правительства РФ от 17 февраля 2005 г. N 85 "О перечне профессионального оборудования для целей производства и выпуска средств массовой информации, в отношении которого не взимаются таможенные сборы за таможенное оформление в соответствии с таможенным режимом временного вывоза и при его обратном ввозе" <1>;

<1> СЗ РФ. 2005. N 8. Ст. 662.

Постановление Правительства РФ от 20 ноября 2003 г. N 701 "О требованиях и условиях помещения товаров под специальный таможенный режим перемещения товаров для предупреждения и ликвидации стихийных бедствий и иных чрезвычайных ситуаций, а также об ограничениях на пользование и распоряжение товарами, помещенными под этот таможенный режим" <1>;

<1> СЗ РФ. 2003. N 47. Ст. 4550.

Постановление Правительства РФ от 20 ноября 2003 г. N 699 "О требованиях и условиях помещения под специальный таможенный режим российских товаров, перемещаемых между таможенными органами Российской Федерации через территорию иностранного государства" <1>;

<1> СЗ РФ. 2003. N 239.

Постановление Правительства РФ от 28 ноября 2002 г. N 843 "О порядке регистрации таможенными органами Российской Федерации иностранных лиц, являющихся стороной в договоре с российским лицом (российскими лицами), в соответствии с которым иностранные товары, помещаемые под таможенный режим переработки на таможенной территории, ввозятся (ввезены) на таможенную территорию Российской Федерации" <1>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4805.

Нормативные правовые акты Федеральной таможенной службы Российской Федерации являются наиболее многочисленными, в частности, вопросы таможенного оформления регулируются следующими нормативными правовыми актами Федеральной таможенной службы:

Приказ Федеральной таможенной службы от 3 июля 2007 г. N 797 "Об утверждении упрощенного порядка таможенного оформления отдельных видов товаров, помещенных под таможенный режим свободной таможенной зоны, применяемый в Калининградской области, при их перемещении через таможенную границу Российской Федерации" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 165.

Приказ Федеральной таможенной службы от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 124.

Приказ Федеральной таможенной службы от 23 января 2007 г. N 79 "О таможенном оформлении и таможенном контроле продукции военного назначения" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 69.

Приказ Федеральной таможенной службы от 12 января 2007 г. N 22 "Об утверждении Инструкции об особенностях таможенного оформления товаров, вывозимых в соответствии с таможенным режимом экспорта в виде отдельных компонентов" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 81.

Приказ Федеральной таможенной службы от 22 ноября 2006 г. N 1213 "Об утверждении Порядка таможенного оформления отдельных видов товаров, в отношении которых осуществляется условный выпуск" <1>;

<1> Российская газета. 2006. N 297.

Приказ ГТК РФ от 3 декабря 2003 г. N 1381 "Об утверждении Правил таможенного оформления и таможенного контроля товаров, пересылаемых через таможенную границу Российской Федерации в международных почтовых отправлениях" <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 16.

Приказ ГТК РФ от 15 сентября 2003 г. N 1013 "О таможенном оформлении товаров, перемещаемых трубопроводным транспортом и по линиям электропередачи" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 207.

Приказ ГТК РФ от 8 сентября 2003 г. N 999 "Об особенностях таможенного оформления товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации в рамках межправительственных соглашений о производственной и научно-технической кооперации предприятий оборонных отраслей промышленности" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 208.

Приказ ГТК РФ от 13 мая 2003 г. N 500 "Об утверждении Порядка таможенного оформления и таможенного контроля товаров отдельной категории, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации" <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 115.

Приказ ГТК РФ от 27 января 2003 г. N 62 "О таможенном оформлении сжиженных углеводородных газов" <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 41.

Приказ ГТК РФ от 22 августа 2002 г. N 884 "О таможенном оформлении и таможенном контроле товаров и транспортных средств, перемещаемых через российско-казахстанскую границу для обеспечения функционирования комплекса "Байконур" <1>;

<1> Российская газета. 2002. N 190.

Приказ ГТК РФ от 22 июля 2002 г. N 774 "О таможенном оформлении сжиженных углеводородных газов" <1>;

<1> Российская газета. 2002. N 151.

Приказ ГТК РФ от 30 апреля 2002 г. N 441 "Об особенностях таможенного оформления и таможенного контроля товаров, ввозимых в Российскую Федерацию морским транспортом в рамках проекта "Трансатлантическое направление" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2002. N 90.

Приказ ГТК РФ от 27 ноября 2000 г. N 1069 "О таможенном контроле и таможенном оформлении товаров, происходящих из третьих стран и выпущенных на территории Республики Беларусь в свободное обращение" <1>;

<1> Российская газета. 2001. N 14.

Приказ Федеральной таможенной службы от 3 июля 2007 г. N 797 "Об утверждении упрощенного порядка таможенного оформления отдельных видов товаров, помещенных под таможенный режим свободной таможенной зоны, применяемый в Калининградской области, при их перемещении через таможенную границу Российской Федерации" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 165.

Приказ ГТК России от 27 ноября 2003 г. N 1342 "Об утверждении Инструкции о совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима отказа в пользу государства" <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 3.

Приказ Федеральной таможенной службы от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1>;

<1> Российская газета. 2007. N 124.

Приказ Федеральной таможенной службы от 31 октября 2006 г. N 1072 "О декларировании российских товаров, помещаемых под таможенный режим свободной таможенной зоны" <1>;

<1> Российская газета. 2006. N 279.

Приказ Федеральной таможенной службы от 8 сентября 2006 г. N 862 "О внесении изменений в Порядок совершения отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима таможенного склада, утвержденный Приказом ГТК России от 25 февраля 2004 г. N 236 "Об утверждении Порядка совершения отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима таможенного склада и обязательных требований к обустройству, оборудованию и месту расположения помещений и (или) открытых площадок, предназначенных для использования в качестве таможенного склада" <1>;

<1> Российская газета. 2006. N 242.

Приказ Федеральной таможенной службы от 8 сентября 2006 г. N 865 "О внесении изменений в Инструкцию о совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима отказа в пользу государства, утвержденную Приказом ГТК России от 27 ноября 2003 г. N 1342 "Об утверждении Инструкции о совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима отказа в пользу государства" <1>;

<1> Российская газета. 2006. N 225.

Приказ ГТК РФ от 4 марта 2004 г. N 266 "О правилах совершения отдельных операций при использовании таможенного режима переработки товаров на таможенной территории" <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 68.

Приказ ГТК РФ от 25 февраля 2004 г. N 236 "Об утверждении Порядка совершения отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима таможенного склада и Обязательных требований к обустройству, оборудованию и месту расположения помещений и (или) открытых площадок, предназначенных для использования в качестве таможенного склада" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 62.

Приказ ГТК РФ от 8 декабря 2003 г. N 1402 "О совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима реэкспорта" <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 4.

Приказ ГТК РФ от 4 декабря 2003 г. N 1389 "О совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима временного вывоза" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 7.

Приказ ГТК РФ от 4 декабря 2003 г. N 1388 "О совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима временного ввоза" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 2.

Приказ ГТК РФ от 27 ноября 2003 г. N 1342 "Об утверждении Инструкции о совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима отказа в пользу государства" (с изменениями и дополнениями) <1>;

<1> Российская газета. 2004. N 3.

Приказ ГТК РФ от 13 ноября 2003 г. N 1286 "О совершении отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима реимпорта" <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 249.

Приказ ГТК РФ от 12 ноября 2003 г. N 1271 "О порядке совершения отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима беспошлинной торговли и обязательных требованиях к обустройству складов магазина беспошлинной торговли" <1>;

<1> Российская газета. 2003. N 257.

Приказ ГТК РФ от 11 августа 2003 г. N 872 "Об утверждении Правил помещения природных алмазов и бриллиантов под таможенные режимы переработки на таможенной территории, переработки под таможенным контролем и переработки вне таможенной территории" <1>.

<1> Российская газета. 2003. N 176.

Общая теория права к числу источников относит "обычай". В таможенном праве обычай не применяется, т.к. таможенные правоотношения в достаточной степени регулируются нормативными правовыми актами.

Глава 2. МЕХАНИЗМ ТАМОЖЕННОГО ОФОРМЛЕНИЯ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ ТАМОЖЕННОГО СТАТУСА ТОВАРОВ И ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ

§ 1. Правовое значение таможенного оформления

Перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу связывается с необходимостью совершения ряда действий со стороны заинтересованных лиц и таможенных органов в отношении товаров и транспортных средств, которые ввозятся на таможенную территорию или вывозятся с этой территории. Обязанность выполнения таких действий обусловлена особым правовым статусом товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу, что вызывает соблюдение запретов и ограничений на ввоз и вывоз, определение цели перемещения товаров и транспортных средств, уплату таможенных пошлин, налогов и т.д. Порядок выполнения таких действий регулируется нормами институтов таможенного оформления и применения таможенных режимов.

Небольшой исторический анализ показывает, что таможенное законодательство России до 1991 г. не содержало такого понятия, как "таможенное оформление".

Таможенные уставы Российской империи издания 1904 г. и 1910 г. использовали понятие "очистка", которое связывалось с уплатой пошлины, например, соответственно ст. ст. 16, 823, 873, 920; 22, 23, 25 и др.

Таможенный кодекс СССР в редакции 1928 г. не содержал понятия "таможенное оформление" и связанного с ним понятия "таможенная процедура". Определение "таможенные операции" использовалось (например, ст. ст. 71, 72), но его содержание не раскрывалось.

Таможенный кодекс Союза ССР в редакции 1964 г. также не содержал понятия "таможенное оформление", необходимые таможенные операции проводились при осуществлении таможенного контроля без определения их содержания.

В Таможенном кодексе СССР в редакции 1991 г. таможенное оформление нашло свое отражение в разд. V без законодательного определения данного понятия. Более того, операции по таможенному оформлению без их определения должностные лица таможенных органов проводили в целях обеспечения таможенного контроля перемещения через границу товаров и иных предметов (ст. 45).

В соответствии с ТК РФ в редакции 1993 г. таможенное оформление - это процедура помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима (подп. 15 ст. 18) <1>. Таким образом, только в этом нормативном документе впервые в советский и постсоветский периоды истории таможенного законодательства России было раскрыто содержание данного понятия.

<1> Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. Ст. 1224.

В то же время последующие нормы, содержащиеся в ТК РФ (1993 г.), придавали таможенному оформлению более широкий характер. Таможенному оформлению посвящался разд. IV, в который входили гл. 21, содержащая общие положения о таможенном оформлении, гл. 22, рассматривавшая предварительные операции, гл. 23 (временное хранение), гл. 24 (таможенный брокер), гл. 25 (таможенный перевозчик), гл. 26 (декларирование).

Положения разд. IV содержали помимо понятия "таможенное оформление" и такое понятие, как "предварительные операции", "основное таможенное оформление", "предварительное таможенное оформление". К предварительным операциям ст. 137 ТК РФ относил все имеющие отношение к таможенному делу действия, предшествующие основному таможенному оформлению и помещению товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим. Основное назначение предварительных операций заключалось в том, чтобы облегчить и ускорить производство основного таможенного оформления товаров и транспортных средств и их помещение под определенный таможенный режим. Предварительные операции составляли предварительное таможенное оформление, направленное на исключение ввоза на территорию России и вывоза с ее территории товаров и транспортных средств, запрещенных к такому ввозу и вывозу, а также идентификацию товаров и транспортных средств для таможенных целей (ст. 138). Таким образом, основное таможенное оформление и помещение товаров под определенный таможенный режим следует рассматривать как нечто самостоятельное. При этом содержание основного таможенного оформления в последующих статьях ТК РФ не раскрывалось.

Анализ норм, содержащихся в разд. IV, приводит к выводу, что таможенное оформление включало в себя предварительные операции, т.е. предварительное таможенное оформление, доставку товаров, временное хранение, декларирование, регулирование деятельности таможенного брокера, таможенного перевозчика. Таким образом, содержание таможенного оформления, вытекающее из рассматриваемого раздела, шире, чем определенное в ст. 18 ТК РФ.

Такая неопределенность отразилась в подходах к определению таможенного оформления со стороны авторов, исследовавших данное правовое явление. Так, в "Словаре таможенных терминов" таможенное оформление определяется как "комплекс мероприятий, проводимых в связи с перемещением через таможенную границу товаров и иных предметов, транспортных средств, валюты и валютных ценностей" и далее - "это процедура помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима" <1>.

<1> Словарь таможенных терминов / Под общ. ред. Н.М. Блинова. М.: РИО РТА ГТК РФ. 1994. С. 192.

Габричидзе Б.Н. отмечал: "Надо ли включать в процедуру таможенного оформления предварительные операции (гл. 22 ТК РФ), временное хранение (гл. 23)? Представляется, что такой подход возможен, поскольку нормы, относящиеся к таможенному брокеру, таможенному перевозчику также включаются в него" <1>; "временное хранение, нормы которого закреплены в ст. ст. 145 - 156 ТК РФ, можно считать отдельным институтом, составляющим неотъемлемую часть общей процедуры таможенного оформления" <2>; "одним из элементов таможенного оформления является институт таможенного брокера" <3>; таможенный перевозчик - важный элемент процедуры таможенного оформления" <4>; "декларирование призвано обеспечить основное таможенное оформление" <5>.

<1> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Курс таможенного права Российской Федерации: Учебник для вузов. М.: Издательство "Дело и Сервис", 2002. С. 262 - 263.

<2> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Указ. соч. 2002. С. 267.

<3> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Указ. соч. 2002. С. 273.

<4> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Указ. соч. 2002. С. 278.

<5> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Указ. соч. 2002. С. 283.

Другие авторы отмечали существование двух стадий процесса таможенного оформления: "В соответствии с установленным порядком и в зависимости от условий перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств в процессе таможенного оформления

различаются две стадии: осуществление предварительных операций и осуществление основного таможенного оформления. Основное таможенное оформление состоит в декларировании товаров и транспортных средств и помещении их под определенный таможенный режим. По завершении этой процедуры товары и транспортные средства передаются в распоряжение декларирующего их лица. Однако в процессе таможенного оформления помимо декларирования и последующих операций осуществляется значительное количество различного рода действий, без предварительного своевременного и правильного совершения которых будет затруднено принятие решения по основному таможенному оформлению. Все имеющие отношение к таможенному делу действия, предшествующие основному таможенному оформлению, таможенным законодательством отнесены к предварительным операциям" <1>.

<1> Основы таможенного дела / Под общ. ред. В.Г. Драганова. М.: Экономика, 1998. С. 117 - 118.

Некоторые авторы высказывали мнение, что "таможенное оформление - это не простая совокупность односторонних действий лиц, перемещающих товары, или должностных лиц таможенных органов, осуществляемых для производства таможенного оформления, а система взаимообусловленных организационно-правовых и технических мероприятий, целью таможенного оформления может быть только помещение товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим или завершение действия этого режима. Поэтому любые действия лиц, перемещающих товары, и должностных лиц таможенных органов, не направленные для достижения этой цели и не предусмотренные порядком и условиями производства таможенного оформления, не являются частью процедуры таможенного оформления", но в то же время приходили к выводу, "что анализ структуры разд. IV и содержания п. 15 ст. 18 ТК РФ позволяет сделать вывод, что процедура таможенного оформления включает предварительные операции (гл. 22 ТК РФ), временное хранение (гл. 23) и декларирование (гл. 26 ТК РФ)" <1>.

<1> Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.А. Максимцева, Б.Н. Габричидзе. М.: Издательская группа "ИНФРА-М-НОРМА", 1997. С. 139 - 140.

Часть авторов, классифицируя таможенное оформление, исходила из определения, данного в ст. 18 ТК РФ: "таможенное оформление может иметь характер предварительного таможенного оформления и основного таможенного оформления. Предварительное таможенное оформление проводится при предварительных операциях, которые предшествуют основному таможенному оформлению, связанному с помещением товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим. Основное таможенное оформление начинается с декларирования товаров и транспортных средств, т.е. с подачи заявления таможенному органу сведений о товарах и транспортных средствах, перемещаемых через таможенную границу, таможенный режим которых изменяется" <1>.

<1> Таможенное право: Курс лекций / Под ред. В.Г. Драганова. М.: Экономика, 1999. Т. 2. С. 88 - 89.

Таможенному оформлению действующий ТК РФ придает самостоятельное значение, более того, все положения о таком оформлении распространяются на все таможенные операции, которые совершаются по отношению к товарам и транспортным средствам, перемещаемым через таможенную границу. Несмотря на это закон не раскрывает понятие "таможенное оформление", в то же время подробно останавливается на порядке оформления перемещаемых товаров и транспортных средств.

Нормативно-правовая база и правоприменительная практика, связанная с таможенным оформлением, позволяет сделать вывод, что таможенное оформление представляет собой совокупность действий лиц, перемещающих товары и транспортные средства, и таможенных органов по поводу такого перемещения и порядок их совершения, которые осуществляются в рамках таможенных процедур и таможенных операций, установленных законом и иными правовыми актами Российской Федерации. Ограничение таможенного оформления рамками таможенных процедур и таможенных операций вытекает из положений ТК РФ, в соответствии с которыми таможенные органы могут совершать определенные действия после завершения таможенного оформления, например в порядке повторного таможенного контроля (ст. 361) <1>. Таким образом, в ТК РФ в редакции 2003 г. произошел отход от содержания понятия "таможенное оформление", которое признано в международной практике.

<1> Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. С.И. Истомин, В.А. Максимцев. М.: Софт Издат, 2005. С. 81.

Совпадающее содержание раскрывается другими авторами в целом ряде работ. "Таможенное оформление - это совокупность действий по совершению таможенных операций, необходимых в соответствии с требованиями Таможенного кодекса Российской Федерации для применения к товарам таможенных процедур, для помещения товаров под таможенный режим или для завершения действия этого режима, если такой режим действует в течение определенного срока, а также для исчисления и взимания таможенных платежей" <1>.

<1> Тимошенко И.В. Таможенное право России: Учебник. Санкт-Петербург: Издательство Р. Асланова "Юридический центр Пресс", 2006. С. 139.

Согласно комментарию к ТК РФ таможенное оформление представляет собой юридическое оформление всех действий, осуществляемых при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу. Поэтому понятие таможенного оформления можно сформулировать как установленный порядок действий, который представляет собой совокупность последовательно осуществляемых мероприятий, направленных на достижение определенного результата и определяющих статус товаров и транспортных средств для таможенных целей. Совокупность мероприятий, осуществляемых в рамках таможенного оформления, представляет собой:

во-первых, отдельные действия лиц в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу по представлении документов и сведений, необходимых для таможенных целей, в том числе подтверждающих соблюдение нетарифных мер регулирования, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, действия по уплате таможенных платежей, а также фактическое предъявление товаров и транспортных средств для производства таможенного оформления и таможенного контроля;

во-вторых, адекватные действия таможенных органов по приему и проверке представленных документов и сведений, необходимых для таможенных целей, в том числе подтверждающих соблюдение нетарифных мер регулирования, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, взиманию таможенных платежей, осмотру и досмотру товаров и транспортных средств и применению иных форм таможенного контроля, а также действия по принятию решений о допустимости заявленного таможенного режима или таможенной процедуры, включая документальное отражение принятого решения <1>.

<1> Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией Ю.Ф. Азарова и Г.В. Баландиной. М.: Норма, 2004. С. 123.

Из приведенного определения следует, что таможенное оформление - это порядок действий, представляющий собой совокупность мероприятий, которые, в свою очередь, также являются действиями, устанавливающими статус товаров и транспортных средств. Можно согласиться, что таможенное оформление - это порядок действий, т.е. их последовательность, объем, но весьма сомнительно, что такой порядок может определять статус товаров и транспортных средств.

В "Толковом словаре таможенного права" таможенное оформление раскрывается как "один из ключевых институтов таможенного права, представляющий собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с перемещением товаров через таможенную границу РФ. Как таможенная процедура таможенное оформление представляет собой совокупность всех таможенных операций, совершаемых в отношении товаров в период нахождения их под таможенным контролем, до момента приобретения товарами неизменного статуса для таможенных целей. Период нахождения товаров в стадии таможенного оформления фактически совпадает с периодом нахождения их под таможенным контролем, а товары, таможенное оформление которых начато, но не завершено, имеют статус иностранных товаров (т.е. товаров, находящихся под таможенным контролем)" <1>.

<1> Толковый словарь таможенного права / Под ред. А.Н. Козырина. М.: ОАО "Издательский дом "Городец", 2006. С. 493 - 494.

По мнению С.В. Халипова, "таможенное оформление представляет собой совокупность таможенных операций, осуществляемых лицами и таможенными органами в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу.

В основном все таможенные операции по своим целям, кругу участвующих лиц, перечню требуемых документов и сведений, разделены на самостоятельные группы, обозначенные законодателем таможенными процедурами" <1>.

<1> Халипов С.В. Таможенное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Зерцало-М, 2005. С. 84.

Таким образом, таможенное оформление включает в себя все таможенные процедуры, предусмотренные ТК РФ: прибытие товаров и транспортных средств на таможенную территорию Российской Федерации, внутренний таможенный транзит, временное хранение, декларирование и т.д.

Терещенко Л.К. отмечает, что "в Таможенном кодексе РФ 2003 г. в отличие от Таможенного кодекса РФ 1993 г. отсутствует определение таможенного оформления, однако расположение в действующем Кодексе норм, устанавливающих требования к таможенному оформлению, их содержание позволяют сделать вывод, что таможенное оформление представляет собой таможенные процедуры, направленные на юридическое оформление перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу и установление их статуса для таможенных целей.

Таможенное оформление включает в себя различные таможенные операции, т.е. отдельные действия, совершаемые уполномоченными на то лицами и таможенными органами в отношении товаров и транспортных средств. Состав необходимых таможенных операций, порядок и технологии производства таможенного оформления могут быть неодинаковы и зависят от целого ряда обстоятельств, в частности от характеристик товара, от вида транспорта, на котором перемещается товар, от категорий лиц, перемещающих товары и транспортные средства" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 209.

В то же время существуют и иные точки зрения определения содержания таможенного оформления. Так, Бакаева О.Ю. раскрывает содержание таможенного оформления следующим образом: "вступая во внешнеторговые связи, их субъекты становятся участниками таможенного процесса. Таможенный процесс представляет собой систему мероприятий, осуществляемых при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ. Таможенный процесс включает в себя несколько стадий: таможенное оформление, взимание таможенных платежей, таможенный контроль, валютный контроль, производство по делам о нарушениях таможенных правил.

Итак, таможенное оформление является стадией таможенного процесса. Товары и транспортные средства, перемещаемые через таможенную границу РФ, подлежат таможенному оформлению, т.е. процедуре их помещения под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима.

Таможенное оформление - это действия должностных лиц таможенных органов, направленные на обеспечение соблюдения действующего законодательства и установленного порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу, в том числе соблюдения мер тарифного и нетарифного регулирования" <1>.

<1> Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. Н.И. Химичева. М.: Юрист, 2003. С. 202.

Таким образом, по мнению О.Ю. Бакаевой, таможенное оформление является частью таможенного процесса, о котором в ТК РФ не имеется каких-либо упоминаний, а таможенное оформление - это действия только должностных лиц таможенных органов, т.е. другие субъекты из таможенного оформления исключаются. И здесь же таможенное оформление рассматривается в качестве процедуры помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима. Так что же представляет собой таможенное оформление: действия должностных лиц таможенных органов или процедуру? Если рассматривать таможенное оформление как процедуру, то следует сделать вывод, что действия при выполнении данной процедуры могут совершать помимо должностных лиц таможенных органов и другие заинтересованные лица. Например, подать заявление в таможенный орган для получения разрешения на переработку, обратиться в таможенный орган для получения разрешения на внутренний таможенный транзит, подать транзитную декларацию, грузовую таможенную декларацию и т.д. В соответствии с подп. 21 п. 1 ст. 11 ТК РФ таможенная процедура - совокупность положений, предусматривающих порядок совершения таможенных операций, которые, в свою очередь, являются отдельными действиями (подп. 20 п. 1 ст. 11 ТК РФ).

Чуфаровский Ю.В. считает, что "под таможенным оформлением следует понимать совокупность таможенных операций, совершаемых отдельными лицами и таможенными органами, в отношении перемещаемых через таможенную границу товаров и транспортных средств в целях определения таможенного статуса указанных товаров (транспортных средств) и для применения в их отношении таможенных пошлин (налогов), запретов и ограничений, предусмотренных

Таможенным кодексом и законодательством РФ о государственном регулировании внешнеэкономической деятельности.

Целью таможенного оформления является помещение товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим" <1>.

<1> Чуфаровский Ю.В. Таможенное право: Учебное пособие. М.: Изд-во "Эксмо", 2005. С. 59.

Необходимо отметить, что не все таможенные операции, совершаемые отдельными лицами и таможенными органами в отношении товаров и транспортных средств, выполняются для помещения последних под определенный таможенный режим. Например, при внутреннем таможенном транзите, временном хранении таможенные операции выполняются в соответствии с правилами, вытекающими из указанных процедур без определения таможенного режима.

В учебном пособии "Основы таможенного дела" сделана попытка объединить приведенные точки зрения о содержании таможенного оформления. "Таможенное оформление представляет собой процедуру помещения товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу, под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима в соответствии с положениями и требованиями таможенного законодательства. При этом таможенное оформление заключается в совершении упорядоченных таможенных процедур, которые, в свою очередь, состоят из ряда таможенных операций, непосредственно осуществляемых как таможенными органами, так и иными лицами (участниками таможенного оформления). Следовательно, можно говорить о том, что таможенное оформление представляет собой совокупность таможенных операций, осуществляемых физическими и юридическими лицами и таможенными органами, в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ.

Таким образом, таможенное оформление - это юридическое оформление всех действий, осуществляемых участниками таможенного оформления при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу" <1>. Такое определение таможенного оформления не дает ответа на вопрос о его содержании. Что же представляет собой таможенное оформление: процедуру помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима или все действия, которые необходимо совершить, т.е. выполнить все процедуры, предусмотренные ТК РФ?

<1> Основы таможенного дела: Учеб. пособие. В 2 т. Т. 1 / Под общ. ред. Ю.Ф. Азарова. М.: РИО РТА, 2005. С. 68 - 69.

М.М. Рассолов, Н.Д. Эриашвили, В.Н. Галузо, И.И. Брыка, Л.Р. Джгаркава, И.М. Рассолов считают, что таможенное оформление является одной из функций таможенных органов. "Причем мы определили приоритетное место данной функции, предопределив это возникновением самого таможенного правоотношения". Вероятно, также исходя из этого, группа авторов рассматривала таможенное оформление (на основе уже утратившего юридическую силу Таможенного кодекса РФ 1993 г.) как совокупность последовательно сменяющихся этапов: первый - это прием, регистрация и учет грузовой таможенной декларации (ГТД); второй - этап таможенного контроля за правильностью определения кода товара в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности стран Содружества Независимых Государств (ТН ВЭД СНГ) и страны происхождения, а также соблюдение мер нетарифного регулирования; третий - это валютный контроль и контроль таможенной стоимости; четвертый - контроль таможенных платежей; пятый - досмотр и выпуск <1>.

<1> Таможенное право: Учеб. пособие / Под ред. В.Г. Драганова, М.М. Рассолова. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2001. С. 215 - 217.

Предложение о разделении таможенного оформления на этапы на основе Таможенного кодекса РФ 1993 г., высказал также И.В. Тимошенко. В частности, он отстаивает тезис о том, что порядок таможенного оформления товаров и транспортных средств с применением грузовой таможенной декларации состоит из пяти этапов: "этапа приема, регистрации и учета ГТД; этапа таможенного контроля за правильностью определения кода товара в соответствии с ТН ВЭД и страны происхождения, а также соблюдения мер нетарифного регулирования; этапа осуществления валютного контроля и контроля таможенной стоимости; этапа контроля таможенных платежей и этапа осуществления таможенного досмотра и выпуска товаров".

Предложения о разделении таможенного оформления на этапы представляется актуальным. По нашему мнению, таможенное оформление может быть представлено как совокупность трех последовательно сменяющих друг друга этапов: прибытие товаров и транспортных средств на таможенную территорию России; декларирование товаров и транспортных средств; убытие

товаров и транспортных средств с таможенной территории России. Разумеется, могут быть и иные этапы, но эта научная проблема должна разрешаться в рамках иных публикаций, в частности монографиях" <1>.

<1> Рассолов М.М., Эриашвили Н.Д., Галузо В.Н. и др. Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 80 - 81.

По своему определяют содержание таможенного оформления Шавшина В.П., Столпинская Т.Г. <1> и Свинухов В.Г. <2>.

<1> Комментарий к Инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов, осуществляющих таможенное оформление и таможенный контроль при декларировании и выпуске товаров // Налоговый вестник: комментарии к нормативным документам для бухгалтеров. 2004. N 11.

<2> Правовое обеспечение таможенного оформления // Право и экономика. 2005. N 9.

Габричидзе Б.Н. и Чернявский А.Г., анализируя существо таможенного оформления, тем не менее не определяют его понятия <1>.

<1> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Таможенное право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Б.Н. Габричидзе. 5-е изд. перераб. и доп. М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и К", 2004. С. 352 - 360.

Следует отметить, что нормотворческая и правоприменительная практика первоначально ГТК России, затем ФТС России исходила из понимания того, что таможенное оформление включает в себя все действия, которые совершаются лицами, перемещающими товары и транспортные средства через таможенную границу, и таможенными органами в связи с таким перемещением. В подтверждение можно привести в качестве примеров несколько приказов.

Так, Временная технология взаимодействия таможенных органов и железных дорог при таможенном оформлении грузов, перевозимых железнодорожным транспортом, утвержденная ГТК России и МПС России 20.04.95, установила, что таможенное оформление грузов, ввозимых из-за границы на таможенную территорию России, начинается после уведомления работниками пограничной станции должностных лиц таможенного органа о прибытии груза (п. 3.1) с совершением всех действий, предусмотренных ТК РФ, т.е. внутренний таможенный транзит, помещение товаров на склад временного хранения и т.д. <1>. Письмо ГТК России от 8 февраля 1999 г. N 01-33/3042 "О таможенном оформлении товаров" <2> рассматривало вопросы, связанные с внутренним таможенным транзитом, в том числе обеспечением уплаты таможенных платежей. В письме ГТК России от 26 ноября 2001 г. N 01-20/46847 "О печатях и штампах, применяемых при таможенном оформлении и контроле" <3> перечисляются действия таможенных органов при работе с документами, представляемыми при внутреннем таможенном транзите, помещении товаров на склад временного хранения, подаче грузовой таможенной декларации. Таким образом, как видно из приведенных примеров, должностные лица таможенных органов содержание таможенного оформления рассматривали шире, чем это предусматривалось ТК РФ в редакции 1993 г.

<1> Текст официально не публиковался.

<2> Текст официально не публиковался.

<3> Текст официально не публиковался.

ТК РФ в редакции 2003 г. нормативно закрепил такое понимание таможенного оформления. Так, ст. 68 ТК РФ в качестве специальной упрощенной процедуры таможенного оформления приводит временное хранение товаров на складах получателей товаров и предусматривает другие процедуры.

Приведенные точки зрения по поводу содержания таможенного оформления не дают однозначного определения рассматриваемого понятия, которое занимает свое место в регулировании отношений, возникающих при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Если рассматривать таможенное оформление как совокупность всех действий, которые совершаются заинтересованными лицами и таможенными органами в процессе перемещения товаров через таможенную границу, то к таким действиям следует отнести, например, передачу в таможенный орган лицензии для регистрации; подачу заявления для получения разрешения на переработку; обращение в таможенный орган для получения разрешения на перегрузку, выгрузку,

погрузку, иные грузовые операции с товарами, перевозимыми по правилам внутреннего таможенного транзита; сообщение в таможенный орган об аварии, обстоятельствах непреодолимой силы и т.д. Рассматриваемые действия вряд ли можно отнести к таможенному оформлению. На практике таможенное оформление связывается с подачей грузовой таможенной декларации, когда определяется правовое положение товаров.

Важным требованием положений, относящихся к таможенному оформлению, является то, что такому оформлению подлежат все товары и транспортные средства (ст. 14), перемещаемые через таможенную границу. Закон не содержит никаких изъятий из этого правила.

Другое не менее важное положение сводится к тому, что оформлению подлежат товары и транспортные средства, которые перемещаются через таможенную границу. Товары, которые не отвечают данному признаку, то есть перемещению через таможенную границу, таможенному оформлению не подлежат. Например, продукция морского промысла, добытая или произведенная в Мировом океане, при поставках в другие страны непосредственно из районов промысла без пересечения таможенной границы Российской Федерации таможенному оформлению в российских таможенных органах не подлежит. Не подлежит таможенному оформлению продукция морского промысла, добытая или произведенная российскими судами в территориальных водах Российской Федерации при ввозе ее на сухопутную российскую территорию, т.к. таможенную территорию Российской Федерации составляет сухопутная территория, территориальные и внутренние воды.

В то же время продукция морского промысла, добытая или произведенная российскими судами в Мировом океане, за исключением российских территориальных вод, при ввозе на таможенную территорию Российской Федерации для постоянного оставления подлежит таможенному оформлению, т.к. ввоз такой продукции осуществляется с пересечением таможенной границы.

Товары и транспортные средства, не отвечающие признакам перемещения их через таможенную границу, не могут включаться в сферу действия таможенного права, т.е. к ним не могут применяться положения Таможенного кодекса Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, обязывающие лиц, перемещающих товары и транспортные средства, к совершению определенных действий или ограничивающие таких лиц в правомочиях собственника. Иными словами такие товары и транспортные средства не подлежат таможенному контролю, что не исключает по отношению к ним иных форм государственного контроля (валютного, налогового и т.д.) <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 32. Ст. 3908.

Правоотношения в таможенной сфере возникают, изменяются, прекращаются по поводу перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств.

ТК РФ под товарами понимает любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, включая деньги, все виды энергии и отнесенные к недвижимым вещам транспортные средства, за исключением транспортных средств, которые используются в международных сообщениях для платной перевозки лиц либо для платной или бесплатной промышленной или коммерческой перевозки товаров, а также их штатные запасные части, принадлежности и оборудование, содержащиеся в их штатных баках горюче-смазочные материалы и топливо, если они перевозятся вместе с транспортными средствами. Транспортные средства, отнесенные к недвижимым вещам, выделяются отдельно в связи с тем, что в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (ст. 130) при регистрации они приравниваются к недвижимому имуществу, между тем они могут выступать предметом товарообмена, например, при совершении сделки купли-продажи. В то же время транспортные средства не рассматриваются в качестве товара, когда они используются в международных перевозках как собственно перевозочные средства.

Выделение транспортных средств в самостоятельную категорию вызвано потребностями практики, в связи с чем перемещение их через таможенную границу освобождается, например, от уплаты таможенной пошлины (ст. 35 Закона РФ от 21 мая 1993 г. N 5003-1 "О таможенном тарифе" <1>), налога на добавленную стоимость (ст. 271 ТК РФ), таможенное оформление транспортных средств отличается от таможенного оформления товаров, т.к. проводится в более простом порядке.

<1> Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. N 23. Ст. 821.

Понятие "товар" в таможенном понимании не совпадает с данным понятием, используемым в других отраслях права или политической экономии. В то же время следует отметить, что понятие "товары" не охватывает услуги, которые также могут быть предметом внешнеэкономической деятельности.

Товары и транспортные средства становятся предметом таможенно-правовых отношений, когда они перемещаются через таможенную границу. ТК РФ определяет понятие "перемещение" как совершение действий по ввозу на таможенную территорию Российской Федерации или вывозу с этой территории товаров и транспортных средств. Рассматриваемые действия являются юридическими фактами, порождающими таможенно-правовые отношения.

Ввоз товаров и транспортных средств на таможенную территорию - это действия, связанные с пересечением таможенной границы и все последующие предусмотренные ТК РФ действия с товарами и транспортными средствами до их выпуска таможенными органами.

Вывоз товаров и транспортных средств с таможенной территории образуют действия, связанные с подачей таможенной декларации или непосредственно направленные на вывоз, а также все последующие предусмотренные ТК РФ действия с товарами и транспортными средствами до пересечения ими таможенной границы.

К действиям, непосредственно направленным на вывоз с таможенной территории товаров и транспортных средств, также относятся вход (въезд) физического лица, выезжающего за пределы Российской Федерации, в зону таможенного контроля; въезд автотранспортного средства в пункт пропуска через Государственную границу Российской Федерации с намерением убыть с таможенной территории; сдача транспортным организациям товаров либо организациям почтовой связи международных почтовых отправлений для отправки за пределы таможенной территории; действия лица, непосредственно направленные на пересечение таможенной границы товарами и транспортными средствами вне установленных в соответствии с российским законодательством мест.

Таким образом, ввоз и вывоз товаров и транспортных средств могут складываться из отдельных действий или их совокупности, причем не обязательно связанных с пересечением таможенной границы, что имеет значение для наступления юридической ответственности.

Перемещаемые товары тесно связаны с таким понятием, как статус товаров для таможенных целей, под которым подразумевается наличие или отсутствие запретов и ограничений на пользование или распоряжение товарами на российской таможенной территории, т.е. содержание правового состояния таких товаров.

Определение таможенного статуса товаров предполагает применение запретов и ограничений на пользование или распоряжение товарами в зависимости от того является ли товар российским или иностранным. Российским товаром является товар, имеющий для таможенных целей статус находящегося в свободном обращении на российской таможенной территории, т.е. не вывезенный за пределы таможенной территории товар, полностью произведенный в Российской Федерации; товар, выпущенный для свободного обращения на российской таможенной территории; товар, изготовленный в Российской Федерации из товаров, полностью произведенных или выпущенных для свободного обращения на российской таможенной территории. Необходимым элементом правовой характеристики российского товара является то, что этот товар находится в свободном обращении на таможенной территории Российской Федерации, что предполагает оборот товара без запретов и ограничений, предусмотренных таможенным законодательством.

Все прочие товары, не подпадающие под признаки российского товара, являются иностранными товарами.

Перемещение иностранных товаров на российскую таможенную территорию влечет за собой наступление определенных правовых последствий, прежде всего, они подлежат таможенному контролю со стороны таможенных органов. Такой контроль при ввозе осуществляется до их выпуска для свободного обращения либо вывоза с российской таможенной территории или уничтожения. Установление таможенного контроля в отношении иностранных товаров вызывается тем, что такие товары не находятся в свободном обороте на российской таможенной территории, в связи с чем к ним применяются все запреты и ограничения, установленные таможенным законодательством.

Следует отметить, что при ввозе товара на российскую таможенную территорию необходимо первоначально определить его статус, т.е. установить является ли он российским или иностранным. До определения статуса товара он находится под таможенным контролем, после определения статуса к нему применяются соответствующие положения о его обороте на российской таможенной территории. Например, временно вывезенный российский товар после определения его российской принадлежности считается находящимся в свободном обращении. Иностранный товар будет продолжать находиться под таможенным контролем до выпуска в свободное обращение, обратного вывоза или уничтожения.

Как видно из понятия "товары, находящиеся под таможенным контролем", (подп. 4 п. 1 ст. 11) таможенный статус товара может измениться в связи с их выпуском для свободного обращения, когда они приобретают правовое положение российских товаров, либо может быть утрачен вследствие их обратного вывоза или уничтожения, т.е. отсутствия товаров на российской таможенной территории.

Товары и транспортные средства перемещаются на таможенную территорию, когда происходит их ввоз, либо с таможенной территории при их вывозе. Следует иметь в виду, что таможенная территория, являясь экономической категорией, содержит отличительные признаки от государственной территории, чем и вызвано существование этого понятия. Таможенная территория Российской Федерации включает сухопутную территорию Российской Федерации, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними, а также находящиеся в исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе Российской Федерации искусственные острова, установки, сооружения, над которыми Российская Федерация обладает юрисдикцией в отношении таможенного регулирования.

На территории Российской Федерации могут находиться особые экономические зоны, которые являются частью ее таможенной территории. В то же время товары, помещенные в такие зоны, рассматриваются как находящиеся вне таможенной территории Российской Федерации при применении налогообложения, а также запретов и ограничений. Например, особая экономическая зона создана в Калининградской области. Данная экономическая зона является частью государственной и таможенной территории Российской Федерации, но в отношении взимания таможенных пошлин и иных платежей, уплачиваемых при ввозе в зону и вывозе из зоны товаров, установлены свои особенности ^{<1>}, которые применяются только в этой экономической зоне.

^{<1>} СЗ РФ. 1996. N 4. Ст. 224.

Пределы таможенной территории, а также пределы вышеперечисленных территорий, рассматриваются как таможенная граница, которая совпадает с Государственной границей Российской Федерации, за исключением пределов территорий, указанных выше.

Производство таможенного оформления является необходимым условием для включения во внутренний товарооборот товаров, перемещенных через таможенную границу, в связи с их особым правовым положением, в соответствии с которым никто не вправе пользоваться и распоряжаться товарами и транспортными средствами до их выпуска иначе как в порядке и на условиях, которые предусмотрены ТК РФ (ст. 15 Кодекса). Распоряжение и пользование товарами, в отношении которых таможенное оформление не завершено, допускается в случаях, предусмотренных ТК РФ, в частности, проведение грузовых и иных операций с товарами и транспортными средствами, взятие проб и образцов, передача товаров и транспортных средств владельцу склада временного хранения и др. Соответствующие разделы и главы ТК РФ, в которых рассматриваются таможенные процедуры и операции, содержат положения, предусматривающие возможные действия с товарами.

Конституционный Суд Российской Федерации указал, что федеральным законом могут устанавливаться ограничения на пользование и распоряжение товарами и транспортными средствами, которые ввезены на таможенную территорию Российской Федерации, находятся под таможенным контролем и в отношении которых еще не осуществлено таможенное оформление. При этом речь идет не о лишении лица перемещаемого имущества, а о соблюдении специального, разрешительного порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу. Эта административная мера принудительного характера направлена на защиту конституционных ценностей, таких как суверенитет и экономическая безопасность Российской Федерации, права и законные интересы граждан, законные интересы отечественных производителей и потребителей, жизнь и здоровье человека, окружающая природная среда и др., что само по себе не может рассматриваться как недопустимое ограничение конституционных прав и свобод и не нарушает требований Конституции Российской Федерации ^{<1>}.

^{<1>} СЗ РФ. 1999. N 21. Ст. 2669.

Особенностью правового положения товаров и транспортных средств, перемещенных через таможенную границу и не прошедших таможенного оформления, является то, что они находятся под таможенным контролем, то есть под постоянным наблюдением со стороны таможенных органов с возможным проведением различных проверок на предмет соблюдения таможенного законодательства. В связи с тем что товары и транспортные средства находятся под таможенным контролем, все действия с ними могут совершаться лишь с разрешения таможенных органов или обязательного их уведомления.

Порядок таможенного оформления зависит от целого ряда обстоятельств. В частности, порядок оформления будет иметь свои особенности в зависимости от перемещения товаров или транспортных средств, от цели перемещения товаров и т.д. Так, товары могут перемещаться для каких-либо производственных, коммерческих целей или без таких целей, например для удовлетворения личных потребностей при совершении туристической поездки.

Порядок оформления может устанавливаться с учетом видов товаров, видов транспорта, используемого для их перемещения (морской, воздушный, железнодорожный и другие), категорий

лиц (например, юридических или физических лиц, возможны упрощенные процедуры таможенного оформления для отдельных категорий лиц).

Таким образом, порядок таможенного оформления можно представить в виде определенных правил, по которым совершается такое оформление, выполняются таможенные формальности, т.е. действия, предусмотренные таможенным законодательством. Пункт 3 ст. 59 ТК РФ наряду с порядком производства таможенного оформления предусматривает технологии оформления, содержание которых не раскрывается. В то же время возникают вопросы по соотношению этих понятий, их взаимодействию, поскольку технология также является определенным порядком. В связи с этим достаточно сложно сделать вывод, в каком случае устанавливается порядок оформления, а в каком - технология оформления, тем более что в других разделах и главах ТК РФ технологии таможенного оформления не упоминаются.

Таможенное оформление связывается с совершением таможенных операций и таможенных процедур. Таможенные операции рассматриваются как отдельные действия в отношении товаров и транспортных средств, которые совершаются лицами и таможенными органами в соответствии с положениями ТК РФ при таможенном оформлении товаров и транспортных средств. Таможенная процедура - совокупность положений, предусматривающих порядок совершения операций и определяющих статус товаров и транспортных средств для таможенных целей. Таким образом, таможенная процедура может включать в себя целый ряд операций, так, в процедуру "Прибытие товаров на таможенную территорию Российской Федерации" будут входить такие таможенные операции, как доставка перевозчиком товаров и транспортных средств после пересечения таможенной границы в пункт пропуска или иные места в соответствии с законодательством Российской Федерации о Государственной границе; предъявление товаров и транспортных средств таможенному органу; сообщение в ближайший таможенный орган об обстоятельствах, препятствующих доставке товаров; при прибытии товаров и транспортных средств на таможенную территорию перевозчик обязан представить таможенному органу документы и сведения, предусмотренные ст. ст. 73 - 76 ТК РФ, и т.д.

Наряду с понятием "таможенные операции", ТК РФ использует также понятие "грузовые операции", так п. 3 ст. 78 ТК РФ регламентирует действия лица, осуществляющего такие операции в морском (речном) порту; п. 4 указанной статьи возлагает обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов на лицо, проводящее грузовые операции, в случае утраты товаров либо передачи их третьим лицам; в соответствии с п. 1 ст. 89 ТК РФ перегрузка, выгрузка, погрузка и иные грузовые операции с товарами, перевозимыми по процедуре внутреннего таможенного транзита, разрешаются с разрешения таможенного органа и т.д.

В то же время осуществление указанных грузовых операций допускается с разрешения таможенного органа по запросу заинтересованного лица. Разгрузка и перегрузка (перевалка) товаров с транспортного средства, прибывшего на таможенную территорию Российской Федерации, проводится в месте прибытия и во время работы таможенных органов в местах, специально предназначенных для этих целей (ст. 78 ТК РФ). Такие места являются зоной таможенного контроля, которая создается также с разрешения таможенного органа.

Кроме понятия "грузовые операции", ТК РФ содержит понятие "обычные операции, необходимые для обеспечения сохранности товаров в неизменном состоянии" (п. 1 ст. 104), к которым относятся осмотр и измерение товаров, перемещение их в пределах склада. Такие операции лица, обладающие полномочиями в отношении товаров, и их представители вправе совершать без обращения в таможенный орган при условии, что эти операции не повлекут изменение состояния товаров, нарушение их упаковки и (или) изменение наложенных средств идентификации.

С товарами возможно совершение других операций, не указанных в п. 1 ст. 104 ТК РФ, в том числе отбор проб и образцов товаров, исправление поврежденной упаковки, а также операции, необходимые для подготовки товаров к вывозу со склада временного хранения и их последующей транспортировки (п. 2 ст. 104 ТК РФ). Перечисленные операции могут совершаться лицами, обладающими полномочиями в отношении товаров, и их представителями с разрешения таможенного органа.

ТК РФ устанавливает ряд правил, сопровождающих выдачу разрешений таможенным органом в указанных случаях. Разрешение таможенного органа выдается незамедлительно, сразу после того, как уполномоченное должностное лицо таможенного органа убедится, что установленные ТК РФ условия, необходимые для получения такого разрешения, выполнены, но не позднее срока проверки таможенной декларации, иных документов и проверки товаров.

Разрешение таможенного органа на совершение таможенных операций может быть выдано до проведения проверки соблюдения условий предоставления разрешения при условии, что проверка может быть завершена после выдачи разрешения без ущерба для проведения таможенного контроля или если при последующем выявлении несоблюдения таких условий нарушения таможенных правил могут быть устранены. Если разрешение должно иметь

письменную форму, то порядок выдачи такого разрешения и его форма устанавливаются Федеральной таможенной службой.

Таким образом, помимо таможенных операций ТК РФ допускает совершение грузовых операций, которые можно рассматривать в качестве самостоятельных операций, имеющих свою классификацию, приведенную в ТК РФ: перегрузка, выгрузка, погрузка и иные грузовые операции. Осуществление грузовых и других операций вызывается не таможенным оформлением, а иными причинами, например аварией, поэтому относить все подобные операции в разряд таможенных вряд ли оправданно. Представляется, что указанные операции должны быть выделены в отдельную категорию: технические операции, осуществляемые под таможенным контролем, т.к. перемещаемые через таможенную границу товары и транспортные средства находятся под таким контролем.

Таможенные операции и процедуры совершаются в определенном порядке и последовательности, которые составляют таможенное оформление. Закон определяет обстоятельства, при которых начинается оформление. Такие обстоятельства необходимо увязывать с ввозом или вывозом товаров. При ввозе товаров оформление начинается с представления таможенному органу предварительной таможенной декларации либо документов в соответствии со ст. 72 ТК РФ или устного заявления, а также совершения иных действий, свидетельствующих о намерении лица осуществить такое оформление, например проход по "зеленому коридору". При вывозе товаров оформление начинается в момент представления таможенной декларации либо устного заявления, а также совершения иных действий, свидетельствующих о намерении лица осуществить таможенное оформление.

В качестве субъектов таможенного оформления выступают таможенные органы и лица, перемещающие товары. Такими лицами могут быть российские лица, заключившие внешнеторговую сделку, или от имени которых либо по поручению которых такая сделка заключена. Если перемещение товаров происходит без заключения внешнеторговой сделки, то в качестве субъектов могут выступать лица, имеющие право владения или право пользования товарами на таможенной территории Российской Федерации, иные лица, которые могут совершать юридически значимые действия от собственного имени с товарами, находящимися под таможенным контролем.

Завершение таможенного оформления сопровождается совершением операций, необходимых для применения к товарам таможенных процедур, для помещения товаров под таможенный режим или для завершения действия этого режима, а также для уплаты таможенных платежей. Например, таможенное оформление во всех случаях завершается после выпуска товаров для свободного обращения, когда товары поступают в полное распоряжение лица, их переместившего, а также после фактического вывоза товаров с таможенной территории Российской Федерации в таможенных режимах, не предусматривающих последующий обратный ввоз таких товаров.

По общему правилу оформление товаров производится в местах нахождения таможенных органов во время их работы. Режим работы таможенных органов должен устанавливаться с учетом потребностей транспортных организаций и участников внешнеторговой деятельности. Например, работа таможенных органов в аэропортах, морских (речных) портах организуется в круглосуточном режиме. По запросу, который должен быть обоснован, заинтересованного лица отдельные таможенные операции могут совершаться вне мест нахождения и вне времени работы таможенных органов.

Таможенное оформление предполагает представление необходимых документов, содержащих определенные сведения о перемещаемых товарах и транспортных средствах. Представление таких документов является обязанностью лиц, перемещающих товары и транспортные средства.

ТК РФ перечисляет виды документов, которые используются при таможенном оформлении: транспортные (перевозочные) документы, коммерческие документы, таможенные документы. Транспортные (перевозочные) документы - коносамент, накладная или иные документы, подтверждающие наличие и содержание договора перевозки товаров и сопровождающие товары и транспортные средства при международных перевозках.

Коммерческие документы - счет-фактура (инвойс), отгрузочные и упаковочные листы и иные документы, которые используются в соответствии с международными договорами, законодательством Российской Федерации или обычаями делового оборота при осуществлении внешнеторговой и иной деятельности и которые в силу закона, соглашения сторон или обычаев делового оборота используются для подтверждения совершения сделок, связанных с перемещением товаров через таможенную границу.

Упаковочный лист - документ, содержащий перечень (с указанием количества) предметов, находящихся в конкретном грузовом месте.

Инвойс является одним из коммерческих документов и представляет собой счет-фактуру, который выставляется продавцом покупателю для осуществления расчетов по поставкам товаров.

В инвойсе содержатся сведения об отправителе и получателе товаров, номере контракта и дополнениях к нему, условиях поставки, товарах, цене, весе, габаритах грузовых мест и ряд других. Инвойс в числе других документов представляется декларантом таможенным органам при декларировании товаров для подтверждения условий совершенной внешнеторговой сделки и сведений о таможенной стоимости товаров. Для того чтобы счет-фактура был принят таможенным органом в качестве документа о таможенной стоимости, он должен содержать сведения о наименовании товаров, ассортименте, модели, цене за единицу товара и должен быть подписан продавцом.

На практике не редко возникают вопросы о порядке составления счетов-фактур, т.к. ТК РФ не содержит норм, регулирующих порядок составления инвойсов, поэтому предлагается обращаться к Налоговому кодексу Российской Федерации.

В соответствии с п. 1 ст. 169 Налогового кодекса Российской Федерации счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия предъявленных сумм налога к вычету или возмещению в порядке, предусмотренном законом.

Счета-фактуры, составленные и выставленные с нарушением порядка, установленного п. 5 и п. 6 указанной статьи, не могут являться основанием для принятия предъявленных покупателю продавцом сумм налога к вычету или возмещению.

Налогоплательщик обязан составить счет-фактуру, вести журналы учета полученных и выставленных счетов-фактур, книги покупок и книги продаж, если иное не предусмотрено п. 4 той же статьи:

1) при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с настоящей главой, в том числе не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со ст. 149 настоящего Кодекса;

2) в иных случаях, определенных в установленном порядке.

Оформление, составление счета-фактуры и регистрация в книге продаж осуществляется в соответствии с порядком, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 2 декабря 2000 г. N 914 "Об утверждении Правил ведения журналов учета полученных и выставленных счетов-фактур, книг покупок и книг продаж при расчетах по налогу на добавленную стоимость" <1>.

<1> СЗ РФ. 2000. N 50. Ст. 4896.

Таким образом, в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации к заполнению счетов-фактур, являющихся одним из главных финансовых документов контроля за облагаемым оборотом и соответственно за исчислением НДС, налоговое законодательство предъявляет особо повышенные требования <1>.

<1> Пансков В.Г. Налоги и налогообложение в Российской Федерации: Учебник для вузов. М.: Книжный мир, 1999. С. 186.

Счет-фактура, используемый при таможенном оформлении товаров, оформляется без учета требований, содержащихся в Налоговом кодексе Российской Федерации.

Счет-фактура, сопровождающий отгрузку товаров, и счет-фактура, используемый в налоговом законодательстве, имеют разную природу, что вытекает из содержания подп. 29 п. 1 ст. 11 ТК РФ. В рассматриваемом случае, как представляется, положения Налогового кодекса Российской Федерации не применимы.

Таможенные документы - документы, составляемые исключительно для таможенных целей. Среди используемых документов следует выделить таможенную декларацию, представляющую собой документ по установленной форме, в котором указываются сведения, необходимые для представления в таможенный орган. В качестве примеров можно привести грузовую таможенную декларацию, транзитную декларацию, пассажирскую таможенную декларацию. Формы таможенных документов, а также порядок их заполнения, определяются Федеральной таможенной службой. Так, порядок заполнения грузовой таможенной декларации содержится в Приказе ФТС от 4 сентября 2007 г. N 1057 "Об утверждении Инструкции о порядке заполнения грузовой таможенной декларации" <1>, пассажирской таможенной декларации - Приказе ГТК РФ от 19 мая 2004 г. N 590 "Об утверждении Инструкции о порядке заполнения пассажирской таможенной декларации" <2>, таможенной декларации на автомобиль - Приказе ФТС от 1 ноября 2006 г. N 1087 "Об утверждении формы таможенной декларации на автомобиль (транспортное средство) и порядка ее заполнения" <3>, письме ФТС от 4 августа 2006 г. N 01-06/27170 "О таможенном оформлении транспортных средств" <4>.

<1> Российская газета. 2007. N 217.

<2> Российская газета. 2004. N 131.

<3> Российская газета. 2006. N 274.

<4> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2006. N 10.

Для соблюдения интересов участников внешнеэкономической деятельности закон устанавливает обязанность соответствующих федеральных органов исполнительной власти устанавливать перечни документов и сведений, необходимых для таможенного оформления применительно к конкретным таможенным процедурам, которые подлежат официальному опубликованию. В качестве примера можно назвать Приказ ФТС от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1>. Нормативные правовые акты, устанавливающие такие перечни, вступают в силу не ранее чем по истечении 10 дней со дня их официального опубликования, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 5 ТК РФ.

<1> Российская газета. 2007. N 124.

При таможенном оформлении может возникнуть надобность в присутствии заинтересованных лиц или их представителей, в связи с чем таможенные органы наделяются правом требовать их присутствия.

Таможенное оформление производится на русском языке, в то же время могут приниматься и использоваться документы на иностранных языках. Перевозчик может представить документы, составленные на иностранном языке, в таком случае таможенный орган при необходимости вправе потребовать перевода на русский язык только тех сведений, которые предусмотрены ст. ст. 73 - 76 ТК РФ.

Перемещаемые товары могут подвергаться санитарно-карантинному, фитосанитарному, ветеринарному и другим видам государственного контроля, в таких случаях таможенное оформление завершается в последнюю очередь.

Закон допускает проведение таможенного оформления в первоочередном порядке, поскольку перемещаться могут товары, необходимые для устранения последствий стихийных бедствий, аварий, катастроф, подвергающиеся быстрой порче и другие. Таким образом, использование первоочередного порядка таможенного оформления зависит от "видов товаров (скоропортящиеся товары, живые животные, радиоактивные материалы и другие товары); особенностей перемещения товаров (экспресс-грузы, международные почтовые отправления); целей перемещения товаров (ликвидация последствий стихийных бедствий, аварий и катастроф, ввоз товаров для средств массовой информации) <1>.

<1> Халипов С.В. Таможенное право: Учебник. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 108.

Помимо первоочередного оформления указанных товаров допускается упрощенный порядок их оформления, с исключением некоторых требований, присущих обычному порядку. Так, в соответствии со ст. 279 ТК РФ таможенное оформление транспортных средств, запасных частей и оборудования производится в упрощенном порядке в месте их прибытия на таможенную территорию Российской Федерации или месте убытия с этой территории. При таможенном оформлении транспортных средств таможенный орган принимает в качестве соответственно въездной или выездной декларации стандартные документы перевозчика, предусмотренные международными договорами Российской Федерации в области транспорта, если в них содержатся сведения о транспортном средстве, его маршруте, грузе, припасах, об экипаже и о пассажирах, сведения о цели ввоза (вывоза) транспортного средства и (или) наименовании запасных частей, оборудования, которые перемещаются для ремонта или эксплуатации транспортного средства.

Статья 281 ТК РФ предусматривает, что порядок перемещения через таможенную границу физическими лицами товаров для личного потребления включает упрощенный порядок таможенного оформления.

Таможенное оформление товаров, пересылаемых в международных почтовых отправлениях, осуществляется без представления отдельной таможенной декларации, если в документах, предусмотренных актами Всемирного почтового союза, содержатся все сведения, требуемые таможенными органами для таможенных целей (ст. 293 ТК РФ).

Соглашение между ГТК РФ и Таможенным комитетом Министерства финансов Республики Казахстан об упрощенном порядке таможенного оформления и контроля товаров и транспортных средств, ввозимых из Российской Федерации на комплекс "Байконур" и вывозимых с комплекса "Байконур" в Российскую Федерацию (Москва, 6 июля 1998 г.), предусматривает, что товары для выполнения космических программ подлежат таможенному оформлению и контролю таможенными органами Российской Федерации и таможенными органами Республики Казахстан без предоставления лицензий, взимания таможенных пошлин, налогов и сборов за таможенное

оформление, а также без обязательного помещения товаров на склады временного хранения и декларирования путем представления грузовых таможенных деклараций <1>.

<1> Текст Соглашения официально опубликован не был.

Упрощенный порядок таможенного оформления установлен Приказом ФТС от 3 июля 2007 г. N 797 "Об утверждении упрощенного порядка таможенного оформления отдельных видов товаров, помещенных под таможенный режим свободной таможенной зоны, применяемый в Калининградской области, при их перемещении через таможенную границу Российской Федерации" <1>.

<1> Российская газета. 2007. N 165.

Положения ТК РФ допускают использование специальных упрощенных процедур таможенного оформления, которые следует отличать от упрощенного порядка таможенного оформления. Такие процедуры могут предусматривать подачу периодической таможенной декларации, выпуск товаров при представлении сведений, необходимых для идентификации товаров, проведение таможенного оформления на объектах заинтересованных лиц, хранение товаров на своих складах и другие, предусмотренные ТК РФ. Упрощенные процедуры устанавливаются ФТС России в отношении отдельных лиц при соблюдении условий, предусмотренных п. 1 ст. 68 Кодекса.

Лица, претендующие на применение специальных упрощенных процедур таможенного оформления, должны:

не иметь на день обращения в таможенный орган вступивших в силу и неисполненных постановлений по делам об административных правонарушениях в области таможенного дела и не считающихся подвергнутыми административному наказанию за совершение административных правонарушений, предусмотренных ст. 16.2 (недекларирование или недостоверное декларирование товаров и (или) транспортных средств), ст. 16.7 (представление недействительных документов при таможенном оформлении), ч. 1 ст. 16.9 (недоставка, выдача (передача) без разрешения таможенного органа либо утрата товаров), ч. 3 ст. 16.12 (непредставление в установленный срок документов, подтверждающих заявленные в таможенной декларации сведения), ст. 16.15 (непредставление в таможенный орган отчетности) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

вести систему учета в порядке, определяемом Федеральной таможенной службой, своей коммерческой документации способом, позволяющим таможенным органам сопоставлять сведения, содержащиеся в ней, и сведения, представленные таможенным органам при производстве таможенного оформления товаров;

осуществлять внешнеэкономическую деятельность не менее трех лет.

Статья 68 ТК РФ устанавливает порядок применения упрощенных процедур таможенного оформления, в соответствии с которым заинтересованное лицо обращается в таможенный орган с заявлением в письменной форме. В заявлении указываются сведения о заявителе и его внешнеэкономической деятельности. Заявитель должен представить обязательство в письменной форме о согласии вести систему учета своей коммерческой документации способом, позволяющим таможенным органам сопоставлять сведения, а также о согласии обеспечивать доступ должностных лиц таможенных органов к указанной системе учета.

Особенностью специальных упрощенных процедур таможенного оформления является то, что они устанавливаются для лиц, осуществляющих ввоз товаров на таможенную территорию, т.е. при вывозе товаров с таможенной территории такие процедуры не применяются.

Порядок установления рассматриваемых процедур установлен Приказом Минэкономразвития РФ от 27 января 2005 г. N 9 "Об утверждении Порядка установления специальных упрощенных процедур таможенного оформления для отдельных лиц" <1>.

<1> Российская газета. 2005. N 54.

Названный порядок определяет также перечень документов и сведений, необходимых для установления процедур, процесс представления и рассмотрения и ведение системы учета коммерческой документации.

Следует обратить внимание на субъектный состав правоотношений, возникающих при установлении процедур, которые могут быть установлены только для лиц, обязанных в соответствии со ст. 16 ТК РФ по совершению таможенных операций для выпуска товаров.

Порядок предусматривает подачу заинтересованным лицом заявления в ФТС России или в региональное таможенное управление в том случае, если процедуры планируются к применению в регионе деятельности соответствующего управления.

Заявление должно содержать сведения о заявителе, о ведении внешнеэкономической деятельности, другие сведения в зависимости от запрашиваемой процедуры.

К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие эти сведения, обязательство о ведении системы учета своей коммерческой документации в соответствии с требованиями таможенных органов и о согласии обеспечивать доступ должностных лиц таможенных органов к указанной системе учета.

Срок рассмотрения заявления не может превышать 30 дней, в этот срок при положительном рассмотрении заявления ФТС России издает распоряжение.

Отказ в установлении упрощенных процедур возможен при наличии следующих оснований:

а) заявитель не отвечает требованиям, установленным п. 1 ст. 68 ТК РФ;

б) заявителем не представлены документы и сведения, перечисленные п. 8 Порядка;

в) заявитель не может надлежащим образом исполнить обязанности, установленные нормативными актами в области таможенного дела.

Как указано выше, ст. 68 ТК РФ предусматривает четыре процедуры, заявитель вправе выбрать одну или несколько процедур, в то же время применение упрощенных процедур не освобождает заявителя от соблюдения требований и условий, установленных ТК РФ и иными правовыми актами, в части полноты и своевременности уплаты таможенных платежей, соблюдения запретов и ограничений, а также от соблюдения таможенных режимов.

Проведенный анализ норм, регулирующих таможенное оформление, позволяет сделать вывод, что приведенные выше определения понятия "таможенное оформление" вытекают из общего определения понятия "оформить", которое раскрывается как "сделать действительным, придать законную силу чему-нибудь путем выполнения необходимых формальностей или действий" <1>. Отсюда и таможенное оформление многими авторами представляется как совокупность действий, которые необходимо выполнить в соответствии с требованиями ТК РФ.

<1> Толковый словарь русского языка. Том II / Под ред. Д.Н. Ушакова. М.: ООО "Издательство "Астрель", ООО "Издательство "АСТ", 2000. С. 1021.

Несмотря на то что ТК РФ не определяет понятие "таможенное оформление", тем не менее таможенному оформлению выделяется самостоятельное место в разд. II "Таможенные процедуры" в подразд. 1 "Таможенное оформление". Данный подраздел содержит несколько глав и начинается с гл. 8 "Основные положения, относящиеся к таможенному оформлению", далее следуют главы: 9 (Прибытие товаров на таможенную территорию Российской Федерации), 10 (Внутренний таможенный транзит), 11 (Таможенный перевозчик), 12 (Временное хранение товаров), 13 (Убытие товаров с таможенной территории Российской Федерации), 14 (Декларирование товаров), 15 (Таможенный брокер), 16 (Выпуск товаров).

Такая структура подразд. 1 приводит к заключению, что только перечисленные главы относятся непосредственно к таможенному оформлению, другие подразделы имеют самостоятельное содержание.

Если таможенное оформление рассматривать как совокупность действий, связанных с перемещением товаров и транспортных средств, возникает вопрос о включении в подразд. 1 таких глав как "Таможенный перевозчик", "Таможенный брокер". Нормы, содержащиеся в главе "Таможенный перевозчик", регулируют отношения, связанные с предпринимательской деятельностью указанного перевозчика: лица, которые могут выступать в качестве перевозчика, характер отношений между перевозчиком и отправителями товаров либо экспедиторами; условия включения в Реестр таможенных перевозчиков, порядок подачи заявления о включении в Реестр, его содержание; свидетельство о включении в Реестр; обязанности таможенного перевозчика; отзыв свидетельства о включении в Реестр.

Нормы гл. 15 регулируют отношения, связанные с деятельностью таможенного брокера (представителя): требования к лицам, которые могут выступать в качестве таможенного брокера, условия включения в Реестр таможенных брокеров и т.д.

Перечисленные вопросы с учетом их содержания вряд ли можно отнести к производству таможенного оформления, как совокупности действий, подлежащих выполнению в связи с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, вызывающих возникновение в связи с этим правоотношений. Таможенный перевозчик и таможенный брокер могут выступать в качестве субъектов правоотношений по перемещению товаров и других действий после того, как приобретут статус перевозчика или брокера в соответствии с нормами, содержащимися в главах 11 и 15 ТК РФ. Таким образом, правоотношения, связанные с приобретением статуса перевозчика или брокера, возникают не в связи с перемещением товаров через таможенную границу, они носят самостоятельный характер, имеющий цель организовать определенную деятельность. С включением в реестры лица становятся субъектами права, но это не значит, что они могут стать субъектами правоотношений по таможенному оформлению.

Представляется, что данные главы необоснованно включены в гл. 8, содержащую основные положения, относящиеся к таможенному оформлению.

Для определения таможенного оформления следует провести дополнительный анализ норм гл. 8 с точки зрения их правового содержания, т.е. отнесение их к материальным или процессуальным.

Материальные административно-правовые нормы характеризуются тем, что они юридически закрепляют комплекс обязанностей и прав, а также ответственность участников регулируемых административным правом управленческих отношений, т.е. фактически их административно-правовой статус. В материальных нормах находит свое выражение тот правовой режим, в рамках которого должна функционировать система исполнительной власти (государственного управления), должны действовать участники регулируемых управленческих отношений. Такие административно-правовые нормы нередко называют статичными. Это, например, нормы, определяющие обязанности соответствующих должностных лиц принять и рассмотреть в установленный срок жалобу гражданина; нормы, определяющие основы компетенции того или иного субъекта исполнительной власти и т.д. Таким образом, материальные административно-правовые нормы определяют основы взаимодействия субъектов исполнительной власти и различного рода объектов управления, их взаимные юридические возможности.

Процессуальные административно-правовые нормы регламентируют динамику государственного управления и связанных с ним управленческих отношений. Например, это нормы, определяющие порядок приема, рассмотрения, разрешения жалоб и заявлений граждан, порядок производства по делам об административных правонарушениях и т.п. Их назначение сводится к определению порядка (процедуры) реализации юридических обязанностей и прав, установленных нормами материального административного права в рамках регулируемых управленческих отношений <1>.

<1> Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации: Учебник. М.: Издательство "Зерцало", 1996. С. 55 - 56.

Что представляют по своему содержанию нормы, относящиеся к основным положениям, регулирующим таможенное оформление? Данные нормы регулируют порядок производства таможенного оформления, т.е. процедуру или процесс. Порядок рассматривается в нескольких значениях: 1) правильное, налаженное состояние, расположение чего-нибудь; 2) последовательный ход чего-нибудь; 3) правила, по которым совершается что-нибудь <1>.

<1> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. 4-е изд., доп. М.: Азбуковник, 1999. С. 566.

Процедура (лат. *procedure* - продвигаться) - официально установленный порядок действий при обсуждении, ведении какого-либо дела <1>.

<1> Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, 1994. С. 499.

Процесс (лат. *processus* - продвижение) - 1) последовательная смена состояний, каких-либо явлений, ход развития чего-либо; 2) совокупность последовательных действий для достижения какого-либо результата <1>.

<1> Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, 1994. С. 499.

В главу 8 включены нормы, регулирующие порядок производства таможенного оформления (ст. 59), начало и завершение таможенного оформления (ст. 60), разрешение таможенного органа на совершение таможенных операций (ст. 61), место и время производства таможенного оформления товаров (ст. 62), документы и сведения, необходимые для таможенного оформления (ст. 63), таможенные сборы за таможенное оформление (ст. 63.1), присутствие заинтересованных лиц и их представителей для производства таможенного оформления (ст. 64), язык, на котором производится таможенное оформление (ст. 65), таможенное оформление и контроль иных государственных органов (ст. 66), первоочередной порядок таможенного оформления (ст. 67), специальные упрощенные процедуры таможенного оформления для отдельных лиц (ст. 68).

Таким образом, рассмотренные нормы по своему содержанию более относятся к процессуальным нормам. Так, все товары и транспортные средства, перемещаемые через таможенную границу, подлежат таможенному оформлению, т.е. соответствующие лица обязаны выполнить действия, предусмотренные ТК РФ, в отношении перемещаемых товаров и транспортных средств. Данная норма является материальной, поскольку устанавливает обязанность, которая исполняется с соблюдением порядка, включающего, в частности, место и

время таможенного оформления, язык оформления, в том числе заполнение документов. Для выполнения ряда операций необходимо получить разрешение таможенного органа, ст. 61 ТК РФ устанавливает порядок выдачи такого разрешения.

Статья 59 ТК РФ (порядок производства таможенного оформления) носит отсылочный характер, поскольку делает ссылку на положения ТК РФ и иные правовые акты, регулирующие порядок таможенного оформления.

Статья 60 ТК РФ (начало и завершение таможенного оформления) содержит положения о временном ориентире, т.е. о порядке проведения необходимых действий.

Обращает на себя внимание п. 2 указанной статьи, в соответствии с которым таможенное оформление завершается совершением таможенных операций: 1) необходимых для применения к товарам таможенных процедур, 2) для помещения товаров под таможенный режим или 3) для завершения действия этого режима, если такой режим действует в течение определенного срока, а также 4) для исчисления и взимания таможенных платежей. Данный пункт содержит четыре основания для завершения таможенного оформления, причем каждое основание имеет самостоятельный характер. В связи с этим возникает вопрос: можно ли считать таможенное оформление завершенным, если, например, к товарам применена процедура внутреннего таможенного транзита или временного хранения, но в то же время товар не помещен под таможенный режим, который также рассматривается ТК РФ как таможенная процедура? Анализ п. 2 говорит о том, что таможенное оформление в приведенных случаях можно считать завершенным, хотя товар не помещен под таможенный режим, т.е. не выполнены все необходимые действия, предусмотренные ТК РФ.

Классификация норм, содержащихся в гл. 8, на материальные и процессуальные должна отразиться на содержании понятия "таможенное оформление", которое можно определить как совокупность процессуальных норм, регулирующих общий порядок выполнения таможенных операций. Следовательно, таможенное оформление представляет собой совокупность действий процессуального характера, предусмотренных общим порядком выполнения таможенных операций.

Если исходить из места таможенного оформления в структуре ТК РФ, то следует определить отношение таможенного оформления к таможенным процедурам. Представляет интерес то, что таможенное оформление входит в подразд. 1 разд. II "Таможенные процедуры". В рассматриваемом подразделе содержатся не все процедуры, предусмотренные ТК РФ, так, таможенные режимы, которые также определяются как таможенные процедуры, перечислены в самостоятельном подразд. 2, специальные таможенные процедуры - подразд. 3.

Если таможенное оформление рассматривать как порядок выполнения всех процедур, то подразд. 1 представляет собой совокупность общих положений о порядке выполнения этих процедур, включая таможенные операции.

Исходя из положения в ТК РФ (разд. II "Таможенные процедуры") таможенное оформление - это процедура, но содержание процедуры, которое раскрывается в ст. 11 ТК РФ, совершенно иное, т.е. совокупность положений, предусматривающих порядок совершения таможенных операций и определяющих статус товаров и транспортных средств для таможенных целей. Содержание положений гл. 8 ТК РФ не подходит к понятию "процедура" с точки зрения определения правового статуса товаров и транспортных средств.

Таким образом, таможенное оформление можно рассматривать как совокупность положений, регулирующих общие условия выполнения таможенных операций, т.е. порядок их выполнения.

Представляется, что действия, которые необходимо совершить в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу, следует рассмотреть исходя из их содержания. Таможенная процедура содержит совокупность положений, предусматривающих порядок совершения таможенных операций и определяющих статус товаров и транспортных средств для таможенных целей. Таким образом, таможенная процедура включает в себя ряд таможенных операций, которые имеют различное содержание. Некоторые операции непосредственно относятся к определению статуса товаров. Так, при выполнении процедуры прибытия товаров на таможенную территорию Российской Федерации перевозчик обязан выполнить ряд действий: после пересечения таможенной границы товары поступают под таможенный контроль, в связи с чем перевозчик обязан доставить товары и транспортные средства в пункт пропуска и предъявить их таможенному органу; перевозчик обязан представить таможенному органу документы и сведения, предусмотренные ст. ст. 73 - 76 ТК РФ. Такие действия направлены на определение статуса товаров: российский товар или иностранный.

В рамках данной процедуры выполняются и другие действия, например разгрузка и перегрузка (перевалка) товаров, которые не направлены на определение их статуса.

С данной точки зрения можно рассматривать все таможенные процедуры.

Таким образом, совершаемые действия можно классифицировать как первичные, формирующие правовое содержание той или иной процедуры, и вторичные, составляющие

технические операции: грузовые; обеспечивающие сохранность товаров; сохраняющие их свойства и качество.

§ 2. Таможенный режим как способ определения статуса товаров

Таможенный режим как понятие в российском таможенном праве явление достаточно новое. В Таможенных уставах Российской империи издания 1904 и 1910 гг., Таможенном кодексе СССР в редакции 1928 г., Таможенном кодексе Союза ССР в редакции 1964 г., Таможенном кодексе СССР в редакции 1991 года норм о таможенных режимах не содержится. В то же время Таможенный кодекс СССР в редакции 1991 г. предусматривал общие положения о пропуске через таможенную границу СССР (ст. 23), в соответствии с которыми товары и иные предметы пропускались: 1) для свободного обращения на таможенной территории СССР или за пределами этой территории; 2) в целях временного ввоза или временного вывоза; 3) для транзита через территорию СССР, т.е. в самых общих чертах определял статус товаров.

Обращают на себя внимание следующие нормы: "товары и иные предметы пропускаются по завершении таможенного оформления в том объеме, который соответствует цели их перемещения", товары и иные предметы, в отношении которых предоставлены таможенные льготы в части обложения таможенной пошлиной, могут использоваться только в тех целях, в связи с которыми были предоставлены такие льготы. Использование товаров и иных предметов в других целях допускается по завершении соответствующего таможенного оформления", т.е. таможенное оформление связывается с целью перемещения, что в действующем ТК РФ входит в понятие "таможенный режим".

Впервые понятие "таможенный режим" было введено в ТК РФ в редакции 1993 г., под которым понималась совокупность положений, определяющих статус товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации, для таможенных целей (ст. 18).

Таможенный режим действующим таможенным законодательством определяется как таможенная процедура, включающая совокупность требований и условий о порядке применения к товарам и транспортным средствам таможенных пошлин, налогов, а также запретов и ограничений, о статусе товаров и транспортных средств для таможенных целей в зависимости от целей их перемещения и использования в России или за ее пределами (подп. 22 п. 1 ст. 11 ТК РФ).

Как уже указывалось, ТК РФ содержит понятие "таможенная процедура", имеющее самостоятельное содержание, которое определяется как совокупность положений, предусматривающих порядок совершения таможенных операций и определяющих статус товаров и транспортных средств для таможенных целей.

Таможенный режим также представляет собой таможенную процедуру со своим содержанием. В чем заключаются различия указанных двух таможенных процедур? Как следует из определений рассматриваемых процедур, и та и другая устанавливает порядок действий и статус товаров и транспортных средств. Таможенный режим дополнительно включает в себя требования и условия в отношении таможенных пошлин, налогов и запретов и ограничений, но данные требования и условия характерны и для других таможенных процедур. Так, в соответствии со ст. 79 ТК РФ внутренний таможенный транзит - это таможенная процедура, при которой иностранные товары перевозятся по таможенной территории Российской Федерации без уплаты таможенных пошлин, налогов и применения запретов и ограничений экономического характера. Временное хранение - таможенная процедура, при которой иностранные товары хранятся без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности (ст. 99 ТК РФ).

М.М. Рассолов, Н.Д. Эриашвили, В.Н. Галузо, И.И. Брыка, Л.Р. Джгаркава, И.М. Рассолов отмечают: "иначе говоря, таможенный режим фактически отождествляется с таможенной процедурой. Более того, таможенные режимы наряду с таможенным оформлением и специальными таможенными процедурами составляют содержание "таможенных процедур". Однако это положение Таможенного кодекса РФ нуждается в критическом переосмыслении" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 124 - 125.

Обстоятельный анализ понятия "таможенный режим" проведен А.Н. Яцушко: "Как отмечается в литературе, таможенный режим становится одной из основных категорий российского таможенного законодательства. С ее помощью определяется: а) конкретный порядок перемещения товара через таможенную границу в зависимости от его предназначения (цели перемещения); б) условия его нахождения и допустимое использование на (вне) таможенной

территории; в) права и обязанности бенефициара таможенного режима. Под бенефициаром таможенного режима понимается лицо, которое в соответствии с таможенным законодательством располагает необходимыми полномочиями (пользования, распоряжения) в отношении помещенного под таможенный режим товара и имеет право использовать все выгоды, льготы, преимущества, предоставляемые регламентацией данного режима; г) в некоторых случаях также требования к данному товару, правовому статусу лица, перемещающего его через таможенную границу.

Таким образом, термин "таможенный режим" и обозначаемое им понятие имеет несколько значений. В словаре таможенных терминов в 1994 г. нами приведены три его значения.

В частности, в первом значении таможенный режим определяется как выбираемый собственником, владельцем или распорядителем перемещаемых через таможенную границу товаров и иных предметов вариант распоряжения этими товарами (предметами): соответственно, при экспорте - за границей, при импорте - на национальной таможенной территории. Фактически таможенный режим - это официальная цель экспорта или импорта, заявляемая таможенному органу посредством указания в таможенной декларации варианта распоряжения товарами.

Во втором значении таможенный режим был определен в словаре таможенных терминов как совокупность прав, обязанностей и правил, применяемых таможенными органами при осуществлении таможенного контроля. Признавая правильность данной дефиниции таможенного режима, сформулированной в 1993 - 1994 гг., мы считаем, что она должна быть немного уточнена с точки зрения охвата всего таможенного дела, хотя именно в смысле "деятельности органов таможенного контроля" и употреблялся нами термин "таможенный контроль". Поэтому в этом определении можно было лишь добавить к таможенному контролю все другие функции, которые осуществляют таможенные органы на основании комплекса предоставленных им прав и возложенных на них обязанностей, в том числе и по контролю за соблюдением таможенных правил, изложенных в таможенном законодательстве.

Второе значение термина "таможенный режим" очень тесно связано с первым его значением, так как права и обязанности субъектов таможенных правоотношений взаимно обусловлены, взаимосвязаны, корреспондируют друг с другом.

Третье значение термина "таможенный режим", приведенное нами в 1994 г. в словаре таможенных терминов, выражало его понимание как установленную в зависимости от характера и цели перемещения предмета через таможенную границу совокупность таможенных процедур, подлежащих применению к данному предмету.

Г.Н. Чмель аналогично определяет таможенный режим как установленную таможенным законодательством совокупность таможенных процедур, подлежащих применению к товарам, транспортным средствам и иным предметам в зависимости от характера и цели их перемещения через таможенную границу Российской Федерации.

Таким образом, понятие "таможенный режим" в данном случае определяется через понятие "совокупность таможенных процедур", которое, к сожалению, в работе Г.Н. Чмеля не раскрывается. По правилам определения понятий эти два понятия должны соотноситься между собой как частное и общее. Однако при сравнении содержания понятия "таможенные процедуры" с трактовкой понятия "таможенный режим", даваемой указанным автором, можно обнаружить прямо противоположный подход к соотношению этих понятий...

Таким образом, каждый из таможенных режимов, по определению Г.Н. Чмеля, - это совокупность таможенных процедур.

Между тем из анализа Глоссария СТС еще в 1993 г. нами было установлено, что там таможенные процедуры трактуются как "режим, применяемый таможей к товарам, подлежащим таможенному контролю". При этом со ссылкой на приложения к Киотской конвенции, где они рассматриваются, в документе Совета таможенного сотрудничества в качестве таможенных процедур называются: "очистка для доступа на территорию таможи", "таможенное складирование", "временный ввоз для переработки внутри страны или временный ввоз, подлежащий реэкспорту в том же государстве", "таможенный транзит" и т.п. То есть в трактовке СТС то, что Г.Н. Чмель называет таможенным режимом, рассматривается как таможенная процедура.

Что же касается понятия "таможенный режим", то, по нашему мнению, оно должно обозначать определенный правовой порядок, в соответствии с которым должны действовать владельцы, перевозчики, декларанты товара и другие участники ВЭД, а также должностные лица таможенных органов, выполняющие функции, возложенные на них государством, путем осуществления определенных процедур, действий" <1>.

<1> Яцушко А.Н. О понятии и классификации таможенных режимов // Экономические и правовые проблемы таможенной деятельности: Сборник научных трудов. Ч. 1. / Под ред. Н.М. Блинова. М.: РИО РТА, 1999. С. 204 - 212.

На основе приведенного выше анализа А.Н. Яцушко таможенный режим определяет следующим образом: "Таможенный режим - это комплекс правовых норм, устанавливающих: правовой статус товаров, транспортных средств, предметов, не являющихся товарами, лиц, имеющих отношение к владению, пользованию, распоряжению ими; порядок их перемещения через таможенную границу на таможенную территорию, нахождения (пребывания) на ней и вывоза за ее пределы, в зависимости от страны происхождения товаров, транспортных средств и предметов, их вида, количества, качества, стоимости, предназначения, цели перемещения и цели использования, времени пребывания на таможенной территории или за ее пределами, категории лиц, имеющих к ним отношение, наличия или отсутствия у них установленных льгот, преференций или ограничений для такого перемещения, пребывания, владения, использования, распоряжения, иных обстоятельств; порядок осуществления таможенными органами возложенных на них функций и задач в связи с таким перемещением в зависимости от таможенной и других видов политики государства, а также комплекс мер по реализации такого порядка. По нашему мнению, данное определение охватывает весь спектр существенных характеристик явления, описываемого данным понятием и термином" <1>.

<1> Яцушко А.Н. Указ. соч. С. 221 - 222.

Приведенное определение раскрывает содержание таможенного режима с точки зрения таможенного права, административного права, когда речь идет о регулировании внешнеторговой деятельности и функциях таможенных органов, однако в качестве основной задачи должно быть раскрытие существа понятия "таможенный режим" исходя из норм таможенного права, где таможенный режим представляет собой правовой институт, занимающий важное место.

Представляет интерес позиция А.А. Шахматеева о месте, роли, содержании таможенного режима, которые рассматриваются им на примере Франции. Применение таможенных режимов позволяет структурировать использование основных таможенных инструментов в правовом механизме регулирования внешнеторговой деятельности (процедуры таможенного оформления и таможенного контроля, тарифное регулирование, применение административных инструментов и т.п.). Рассматривая установленную таможенным законодательством систему таможенных режимов под таким углом зрения, можно отметить, что применение таможенных инструментов и средств регулирования здесь отходит на второй план, становится производным более общего явления - правового механизма использования комплекса таможенных режимов. В принципе можно представить и обратную сторону данного явления: отдельные "объединения" правовых норм, регулирующих использование таможенных инструментов в отношении определенных товаров в зависимости от цели их перемещения через таможенную границу, составляют в своей совокупности регламентацию того или иного таможенного режима. Тем не менее второй подход представляется менее удачным и не совсем корректным. Во-первых, таможенный режим является самостоятельным институтом, обладающим рядом специфических характеристик, и имеет, по сути, "самодостаточное" внутреннее содержание. Во-вторых, фактически таможенный режим, учитывая его комплексный характер (как в юридическом, так и в экономическом смысле), сегодня выступает как объективный системообразующий фактор в таможенно-правовом механизме, и в первую очередь по отношению к самим отдельным элементам данного механизма - таможенным средствам и инструментам регулирования.

Комплексное применение различных видов таможенных режимов, охватывающих основные предназначения товаров при их перемещении через таможенную границу, создает необходимые предпосылки для более гибкого использования "традиционных" таможенных инструментов, средств и методов регулирования внешнеэкономической деятельности (таможенный тариф, уравнительные налоги, количественные ограничения и др.) Это, в свою очередь, позволяет полнее учитывать потребности и интересы хозяйствующих субъектов - участников внешнеэкономической деятельности. Кроме того, это дает возможность на заранее определенных условиях осуществлять поиск "компромиссного" решения между таможней и будущим бенефициаром таможенного режима в зависимости от условий конкретной ситуации.

Видовое многообразие таможенных режимов может рассматриваться как закономерный результат, с одной стороны, практического решения проблемы сохранения в силе большого арсенала инструментов регулирования внешнеторговой деятельности, применение которых в настоящее время возлагается на таможенные органы, и с другой - строго дифференцированного использования, "активизации" таких инструментов для более эффективного выполнения возлагаемых на таможню задач по реализации государственной политики в экономической, культурной, социальной и иных сферах общественных отношений.

В контексте юридического анализа организационно-правовой основы использования таможенных инструментов регулирования таможенный режим как специальный инструмент таможенного права может рассматриваться как стандартизированный алгоритм, укрупненная типовая модель комплексного применения определенного набора таких инструментов в

зависимости от предназначения товара, цели его перемещения через таможенную границу, условий нахождения и допустимого использования на (вне) таможенной территории и т.п.

В настоящее время западноевропейское таможенное право, вобрав в себя богатый опыт таможенного регулирования государств-членов и продолжая постоянно совершенствоваться, является одной из наиболее развитых таможенно-правовых систем. Важное место в таможенном праве ЕС уже на протяжении многих лет отводится использованию комплекса таможенных режимов. В текстах правовых актов ЕС, так же как и во французском законодательстве, о чем уже говорилось выше, нет позитивного определения рассматриваемого понятия. Однако, учитывая достаточно детальную регламентацию различных таможенных режимов, это позволяет практически однозначно определить их юридическое содержание и не препятствует их активному использованию в правовом механизме внешнеторгового регулирования ЕС.

В современном таможенном законодательстве Франции (принимая во внимание, что частью последнего является таможенно-правовая система ЕС) таможенный режим выступает как один из основных институциональных элементов таможенно-правового регулирования внешнеторговой деятельности. Использование института таможенного режима позволяет в концентрированном и систематизированном виде структуризировать отдельные составляющие механизма таможенного регулирования. При этом можно отметить, что в последнем он играет двоякую роль. С одной стороны, институт таможенного режима имеет важное организационно-методологическое значение в правовой основе осуществления таможенного регулирования внешнеторговой деятельности, поскольку данное понятие в обобщенном виде используется как обозначающее совокупность положений, определяющих статус товаров для таможенных целей. С другой стороны, таможенный режим в системе государственного регулирования имеет значительное по своему содержанию функциональное и практическое предназначение. Во-первых, данный институт служит для обозначения наиболее простых таможенных предназначений, не преследующих целей решения каких-либо экономических задач, кроме вывоза и ввоза товаров соответственно с национальной таможенной территории или за ее пределы. Во-вторых, таможенный режим (часто уточняемый с помощью специальных определений - "экономический", "отсрочки" и т.п.) используется как комплексный способ осуществления таможенного регулирования при совершении отдельных видов экономической деятельности (экономических операций), связанных с перемещением товаров через таможенную границу и предусматривающих использование особого порядка применения таможенных инструментов регулирования (например, освобождение от таможенных платежей, предварительное предоставление фискальных налоговых или финансовых льгот и т.п.) <1>.

<1> Шахмаметьев А.А. Таможенные режимы в механизме государственного регулирования внешнеторговой деятельности (исторические аспекты развития на примере Франции) // Юрист. 2005. N 12. С. 26 - 30.

Представляется, что выводы Шахмаметьева А.А. о том, что таможенный режим является самостоятельным институтом, обладающим рядом специфических характеристик, и имеет, по сути, "самодостаточное" внутреннее содержание, фактически таможенный режим, учитывая его комплексный характер (как в юридическом, так и в экономическом смысле), выступает как объективный системообразующий фактор в таможенно-правовом механизме, и в первую очередь по отношению к самим отдельным элементам данного механизма - таможенным средствам и инструментам регулирования, заслуживают пристального внимания. Если режим рассматривать как предназначение товара с соответствующим ему статусом, то не возникает необходимости определять его как процедуру, входящую в таможенное оформление. Наоборот, предназначение использует такой таможенный инструмент как таможенное оформление, которое имеет свои виды в зависимости от предназначения товара, на что указывалось выше.

При определении содержания таможенного режима необходимо прежде всего исследовать совокупность юридических норм, регулирующих таможенные отношения в этой сфере. Одновременно здесь важно учитывать и современные тенденции правового регулирования отношений в условиях глобализации. Но в ходе анализа содержания таможенного режима на современном этапе, как показывает исследование, указанные тенденции не всегда учитываются, что вносит неопределенность в процесс таможенного оформления.

Ввоз или вывоз товаров предполагает определенную цель их дальнейшего использования. Допускаемые цели использования перемещаемых товаров нашли свое закрепление в ТК РФ:

- выпуск для внутреннего потребления;
- экспорт;
- международный таможенный транзит;
- переработка на таможенной территории;
- переработка для внутреннего потребления;
- переработка вне таможенной территории;

временный ввоз;
таможенный склад;
свободная таможенная зона (свободный склад);
реимпорт;
реэкспорт;
уничтожение;
отказ в пользу государства;
временный вывоз;
беспошлинная торговля;
перемещение припасов;
иные специальные таможенные режимы.

Таможенные процедуры, связанные с таможенными режимами, определяют конкретный порядок перемещения товаров в зависимости от их предназначения, условия нахождения и допустимое использование на или вне таможенной территории, а также права и обязанности лиц, помещающих товары под соответствующий режим. Очевидно, следует согласиться с выводом, что "в самом общем виде таможенный режим - совокупность положений, определяющих статус товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации, для таможенных целей. Однако это определение схематично. Институт таможенных режимов включает совокупность обязательств и процедур, применяемых таможенными органами к данному товару. Понятие "таможенный режим" устанавливает также пределы прав физических и юридических лиц по распоряжению находящимися в их владении товарами, ввезенными на территорию Российской Федерации или вывозимыми за ее пределы" <1>.

<1> Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Таможенное право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Б.Н. Габричидзе. 5-е изд. перераб. и доп. М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и К", 2004. С. 441 - 442.

В законе приведена классификация режимов: основные таможенные режимы; экономические режимы; завершающие режимы и специальные режимы. Значение такой классификации и ее цель в последующих положениях Таможенного кодекса Российской Федерации не раскрывается. Сама по себе классификация способствует отражению места и роли режимов в общем механизме таможенного регулирования, особенностей таможенного оформления, пользования и распоряжения перемещенными товарами и транспортными средствами.

"При избрании данного наименования (основные таможенные режимы - Автор) законодатель, вероятно, учел наибольшую распространенность этой группы таможенных режимов. Несовершенство данного наименования, на наш взгляд, состоит в том, что по правилам дихотомического деления при этом необходимо было выделить и "частные таможенные режимы" <1>. Выделение некоторых режимов в категорию экономических не свидетельствует об отсутствии такого признака в характеристике других режимов, поскольку все они имеют экономическое значение. Очевидно, что появление режимов вызвано хозяйственной практикой. "Несколько видов таможенных режимов (реимпорт, реэкспорт, уничтожение, отказ в пользу государства) законодателем впервые объединены в группу завершающих таможенных режимов. На наш взгляд, такой термин является условным и с позиции формальной логики - несовершенным. В юридической литературе на это обстоятельство не обращается внимание и, что является более важным, отсутствует правовое обоснование использования в таможенном законодательстве термина "завершающие таможенные режимы" <2>.

<1> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 131.

<2> Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006. С. 161.

Классификация режимов в приведенном виде не исключает других ее вариантов, например, ряд режимов отвечает интересам торговли (таможенный склад, беспошлинная торговля), промышленности (режимы переработки). Возможна классификация, в основе которой может быть освобождение от уплаты таможенной пошлины, налогов и т.д.

Таможенные режимы в отличие от ранее действовавшего законодательства устанавливаются ТК РФ, в то же время режим свободной зоны (свободного склада) устанавливается в отдельном порядке на основе иного законодательства.

Перемещение товаров влечет за собой обязанность со стороны заинтересованных лиц определить для таких товаров конкретный таможенный режим, который будет устанавливать правомочия по пользованию и распоряжению товарами. Как уже указывалось выше, объем правомочий лиц зависит от выбранного режима. Например, лицо, поместившее товары в режим

выпуска для внутреннего потребления с уплатой таможенных пошлин, налогов и соблюдением ограничений вправе без изъятий пользоваться и распоряжаться такими товарами. Режим временного ввоза предполагает возможность пользования товаром, но исключает распоряжение без разрешения таможенных органов. Переработка товаров, исходя из названия режима, позволяет осуществлять права по пользованию и распоряжению ими в целях переработки, т.е. для ремонта, изготовления новых товаров и т.п.

Обязанность выбора таможенного режима вызывается необходимостью придания правового статуса товарам, в противном случае они находились бы в неопределенном состоянии.

Правильный выбор соответствующего таможенного режима имеет большое практическое значение с экономическим влиянием на результаты деятельности предприятия. Так, предприятие ввозит какое-то количество товаров, т.е. комплектующих изделий, которые будут использованы для изготовления конечного продукта, например, самолетов, часть из которых будет использована в последующем внутри страны, часть реализована за ее пределы, какие-то изделия ввозятся для исследовательских целей или для временного использования. Можно выбрать режим выпуска для внутреннего потребления, но в этом случае прежде всего необходимо уплатить таможенные пошлины, налоги, которые могут быть весьма значительными. В то же время, учитывая цель ввоза товаров, можно выбрать режим временного ввоза, который предполагает полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, или режим переработки на таможенной территории, также предусматривающий освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов при вывозе продуктов переработки с таможенной территории.

В контексте изложенного следует согласиться с выводом, что "применение таможенных режимов позволяет в зависимости от цели, срока ввоза или вывоза товаров, а также иных обстоятельств применять к ним различные инструменты правового регулирования, что дает возможность более полно учитывать потребности и интересы участников внешнеэкономической деятельности и в конечном счете способствует развитию внешнеторгового обмена, а также иных форм деятельности, непосредственно связанных с международной торговлей" <1>.

<1> Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 342.

Выбор конкретного режима не исключает возможность изменения его на другой режим, поскольку могут измениться цели использования товара. Например, временно ввезенный товар может быть переоформлен в режим выпуска для внутреннего потребления или режим таможенного склада, либо отказа в пользу государства, уничтожения и т.д.

Цель перемещения товара контролируется таможенными органами, поэтому помещение товара под какой-либо режим допускается с их разрешения, для чего необходимо представить документы, подтверждающие соблюдение условий помещения товаров под режим. Выдача разрешения может сопровождаться требованием предоставления обеспечения уплаты таможенных платежей в тех случаях, когда закон допускает полное или частичное освобождение от уплаты таких платежей либо их возврат, применение иных мер надлежащего исполнения обязанностей заинтересованными лицами.

Главы, посвященные конкретным таможенным режимам, содержат положения о запретах и ограничениях в отношении товаров. Запреты и ограничения выступают в качестве инструментов государственного регулирования внешнеторговой деятельности, они могут носить как экономический, так и неэкономический характер. Запреты и ограничения экономического характера устанавливаются в целях защиты отраслей российской экономики от неблагоприятного воздействия иностранной конкуренции; поддержания равновесия импорта товаров и т.д. Запреты и ограничения неэкономического характера имеют целью обеспечение безопасности государства, общественного порядка, защиту жизни и здоровья граждан и т.д.

Как отмечают эксперты, "по-прежнему остро стоит проблема, связанная с тем, что не урегулированы в законодательном плане вопросы применения запретов и ограничений неэкономического характера при перемещении товаров. Я имею в виду ограничения, установленные законодательством о внешнеторговой деятельности, то есть когда и какие должны применяться разрешения и лицензии. Таможенным кодексом предписано только, что ограничения эти должны применяться, а конкретно в каких случаях и в какой форме - это отнесено к действию других законов. Но беда в том, что в этих законах конкретных оговорок о порядке применения ограничений в различных случаях не имеется" <1>.

<1> Карамзина Л.В. Таможенные режимы: что показал мониторинг // Таможня. 2005. N 14 (133). С. 6.

В ТК РФ содержатся положения, в соответствии с которыми таможенные органы осуществляют контроль соблюдения запретов и ограничений на перемещение товаров,

установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Правовой основой запретов и ограничений на перемещение товаров является Федеральный закон "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" <1>, определяющий методы, с помощью которых осуществляется регулирование в области международного обмена товарами в Российской Федерации.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850.

В качестве указанных методов Закон рассматривает таможенно-тарифное регулирование и нетарифное регулирование, а также применение мер экономического и административного характера, способствующих развитию внешнеторговой деятельности и предусмотренных вышеуказанным Законом.

Таможенно-тарифное регулирование осуществляется путем установления импортных и экспортных таможенных пошлин. Тарифные меры увеличивают импортную или экспортную цену товара при пересечении ими таможенной границы, поскольку они устанавливаются в виде процента к цене товара или в виде фиксированной величины в денежном выражении, которая добавляется к цене товара при его ввозе или вывозе.

Нетарифные методы регулирования представляют собой различные ограничительные меры, оказывающие влияние на торговлю, но по своему характеру не совпадающие с тарифными мерами, в число которых входят количественные ограничения экспорта и импорта и иные запреты и ограничения экономического характера.

По общему положению импорт и экспорт товаров осуществляется без количественных ограничений, однако в исключительных случаях Правительство Российской Федерации может устанавливать временные ограничения или запреты экспорта товаров для предотвращения либо уменьшения критического недостатка на внутреннем рынке России продовольственных или иных товаров, которые являются существенно важными для российского внутреннего рынка. При введении квоты Правительством Российской Федерации определяется способ ее распределения (конкурс или аукцион) и устанавливается порядок его проведения.

Лицензирование также является мерой нетарифного регулирования, которая устанавливается в определенных случаях (введение временных количественных ограничений экспорта или импорта отдельных видов товаров; реализация разрешительного порядка экспорта или импорта отдельных видов товаров, которые могут оказать неблагоприятное воздействие на безопасность государства, жизнь и здоровье граждан, имущество физических или юридических лиц, государственное или муниципальное имущество, окружающую среду, и др.). Основанием для экспорта или импорта товаров в указанных случаях является лицензия, выдаваемая соответствующим федеральным органом исполнительной власти.

В число мер нетарифного регулирования входит исключительное право на экспорт или импорт отдельных видов товаров. Перечни видов товаров, а также организации, которым предоставляется исключительное право на экспорт или импорт отдельных видов товаров, определяются федеральными законами. Исключительное право на экспорт или импорт отдельных видов товаров осуществляется на основе лицензии, выдаваемой федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с федеральным законом могут вводиться специальные защитные меры, антидемпинговые меры и компенсационные меры при импорте товаров для защиты экономических интересов российских производителей товаров, которые также являются нетарифными мерами.

Наряду с рассмотренными мерами регулирования внешней торговли товарами существуют и другие меры, не имеющие экономического характера, которые перечислены в Федеральном законе "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" (наблюдение за экспортом и импортом отдельных видов товаров, предотгрузочная инспекция и др.).

В соответствии с Федеральным законом "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" исходя из национальных интересов могут вводиться меры, не носящие экономического характера, если они необходимы для соблюдения общественной морали или правопорядка, охраны жизни и здоровья граждан, окружающей среды и т.д.

Запреты и ограничения внешней торговли товарами содержатся в целом ряде законов, в связи с чем в каждом конкретном случае необходимо обращаться к соответствующему закону.

К числу рассматриваемых законов можно отнести Федеральный закон "Об оружии" <1>, который регулирует отношения, возникающие при обороте гражданского, служебного, а также боевого ручного стрелкового и холодного оружия. В оборот оружия включается его ввоз на территорию Российской Федерации и вывоз в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при наличии лицензии.

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Закон Российской Федерации "О вывозе и ввозе культурных ценностей" <1> устанавливает единый порядок вывоза и ввоза культурных ценностей на всей территории Российской Федерации при соблюдении определенных запретов и ограничений.

<1> Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1993. N 20. Ст. 718.

Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> устанавливает ряд ограничений на перемещение валютных средств.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

Федеральный закон "О наркотических средствах и психотропных веществах" <1> устанавливает ряд запретов и ограничений в отношении указанных средств и веществ.

<1> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219.

Федеральный закон "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> содержит нормы об обороте таких товаров, включая их ввоз и вывоз.

<1> СЗ РФ. N 13. Ст. 1463.

Приведенный перечень законов, содержащих запреты и ограничения, не является исчерпывающим.

Как отмечают эксперты, "по-прежнему остро стоит проблема, связанная с тем, что не урегулированы в законодательном плане вопросы применения запретов и ограничений неэкономического характера при перемещении товаров. Я имею в виду ограничения, установленные законодательством о внешнеторговой деятельности, то есть когда и какие должны применяться разрешения и лицензии. Таможенным кодексом предписано только, что ограничения эти должны применяться, а конкретно в каких случаях и в какой форме - это отнесено к действию других законов. Но беда в том, что в этих законах конкретных оговорок о порядке применения ограничений в различных случаях не имеется <1>.

<1> Карамзина Л.В. Таможенные режимы: что показал мониторинг // Таможня. 2005. N 14 (133). С. 6.

Приведенный тезис можно рассмотреть на примере применения ограничений, предусмотренных Федеральным законом от 19 июля 1998 г. "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.

В соответствии со ст. 5 названного Закона одним из основных методов осуществления государственного регулирования и реализации государственной монополии в области военно-технического сотрудничества является лицензирование ввоза и вывоза продукции военного назначения.

Указ Президента РФ от 10 сентября 2005 г. N 1062 "Вопросы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами" <1> устанавливает, что лицензия является официальным документом, которым разрешается в течение указанного в нем срока ввоз и (или) вывоз продукции военного назначения.

<1> СЗ РФ. 2005. N 38. Ст. 3800.

Срок действия лицензии определяется сроком выполнения контрактных обязательств и ограничен указанной в ней датой, но не должен превышать срок ввоза и (или) вывоза продукции военного назначения, установленный соответствующими решениями Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и (или) Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству. Срок действия лицензии может быть продлен в пределах сроков, установленных решениями Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и (или) Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству о поставках продукции военного назначения.

Оригинал лицензии представляется организацией-заявителем в таможенный орган Российской Федерации по месту регистрации организации-заявителя в соответствии с порядком, установленным Федеральной таможенной службой.

Лицензия является необходимым условием для производства таможенного оформления и проведения таможенного контроля продукции военного назначения.

Лицензии, срок действия которых истек, продлению и (или) изменению, а также предъявлению в таможенные органы Российской Федерации не подлежат

В соответствии с п. 20 Приказа ГТК России от 15 декабря 2002 г. N 1342 "О контроле за ввозом и вывозом лицензируемых товаров" <1> лицензируемые товары должны быть перемещены через таможенную границу Российской Федерации до истечения срока действия лицензии.

<1> Российская газета. 2003. N 41.

Условия, связанные с применением порядка лицензирования, таможенные органы связывают с тем, что срок действия лицензии включает в себя не только действия по ввозу товаров на таможенную территорию Российской Федерации, но и по таможенному оформлению, т.к. подп. 8 п. 1 ст. 11 ТК РФ определяет ввоз, как фактическое пересечение товарами таможенной границы и все последующие предусмотренные ТК РФ действия с товарами до их выпуска таможенными органами. Представление декларантами в процессе декларирования лицензий с истекшим сроком при уже состоявшемся ввозе таможенные органы рассматривают как правонарушение.

Между тем лицензия, как уже указано выше, разрешает в течение указанного в нем срока ввоз и (или) вывоз продукции военного назначения. Федеральный закон "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" под ввозом продукции военного назначения понимает как перемещение продукции военного назначения на территорию Российской Федерации. Названный Закон регулирует правоотношения в области военно-технического сотрудничества, устанавливает порядок участия в осуществлении военно-технического сотрудничества разработчиков, производителей такой продукции и определяет их права в этой области, и не регулирует таможенные правоотношения, поэтому не имеется оснований для применения понятия "ввоз", данного в ТК РФ.

Такая позиция нашла отражение в судебных решениях при рассмотрении споров, связанных с привлечением декларантов к административной ответственности и дополнительным начислением таможенных платежей. Так, на основании внешнеторгового контракта и разовой лицензии Минэкономразвития России сроком действия до 1 декабря 2004 г. ЗАО "ЛЕК" 28 ноября 2004 г. ввезло на территорию России фармацевтическую продукцию. 30 ноября 2004 г. общество поместило товар на склад временного хранения, 2 декабря 2004 г. - под таможенный режим "таможенный склад", а 16 декабря 2004 г. заявило товар под режим "выпуск для внутреннего потребления".

Постановлением от 15 апреля 2005 г. таможня привлекла общество к административной ответственности, предусмотренной ч. 3 ст. 16.2 КоАП РФ, в виде штрафа за предоставление таможенному органу при таможенном оформлении недействительных документов, т.е. недействующей на день принятия грузовой таможенной декларации лицензии на ввоз лекарственных средств), которое могло послужить основанием для неприменения запретов, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности. Общество оспорило указанное Постановление в судебном порядке.

Отказывая в удовлетворении заявленного требования, суды первой и апелляционной инстанции исходили из того, что установленный в лицензии срок ограничения ее действия распространяется как на ввоз лекарственных средств на таможенную территорию России, так и на проведение всех таможенных операций вплоть до выпуска товаров для внутреннего потребления. В связи с чем пришли к выводу о том, что истечение срока действия лицензии на момент таможенного оформления лицензированного товара могло послужить основанием для неприменения запретов и (или) ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Однако согласно Закону "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" и Закону "О лекарственных средствах" в отношении лекарственных средств установлены количественные ограничения импорта. При этом предусмотрено, что ввоз конкретной партии лекарственных средств производится на основании разрешения федерального органа исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

В соответствии с п. п. 4, 7 Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из нее лекарственных средств и фармацевтических субстанций, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 декабря 1998 г. N 1539, таким разрешением является

лицензия на ввоз лекарственных средств, которая является основным документом, разрешающим осуществление экспортных или импортных операций в течение установленного срока.

Таким образом, законодатель установил количественное ограничение импорта лекарственных средств. При этом предусмотрел, что ввоз конкретной партии лекарственных средств в установленный срок производится на основании разрешения компетентного органа исполнительной власти, в частности лицензии. Срок действия лицензии подлежит продлению только в случае необходимости завершения выполнения контрактных обязательств.

При ввозе лекарственных препаратов на территорию России обществом не были нарушены ограничения и запреты, поскольку товар ввезен до истечения установленного в лицензии срока. При таких обстоятельствах суды первой и апелляционной инстанции пришли к ошибочному выводу о законности привлечения общества к ответственности. Данный вывод содержится в Постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 21 марта 2006 г. N КА-А40/1937-06-П.

Такой же вывод сформулирован в Постановлении Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 20 апреля 2005 г. N А56-31122/04. Как видно из материалов дела, на основании контракта, заключенного с иностранным поставщиком, закрытое акционерное общество "ДДК" в декабре 2003 г. ввезло на таможенную территорию России товар: мясопродукцию (свинину в тушах и полутушах).

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 января 2003 г. N 50 "О внесении изменений в Таможенный тариф Российской Федерации" введено лицензирование ввоза свинины на таможенную территорию России. Согласно п. 1 указанного Постановления установлены пониженные ставки ввозной таможенной пошлины для товаров (свинины) при наличии у импортера лицензии, выданной Министерством экономического развития и торговли Российской Федерации в рамках суммарного объема ввоза: для товаров, классифицируемых по коду 0203 21 100 1 Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, установлена ставка 11,25% таможенной стоимости, но не менее 0,15 евро за 1 кг. При ввозе указанных товаров без лицензии, выданной МЭРТ России, и вне суммарного объема ввоза таможенная пошлина в отношении свинины подлежит уплате по ставке 60% таможенной стоимости.

По результатам аукциона МЭРТ России выдал обществу разовые лицензии от 18 сентября 2003 г. на ввоз свинины. Срок действия выданных обществу лицензий определен до 31 декабря 2003 г.

На основании импортного контракта общество 24 и 27 декабря 2003 г. ввезло товары (свинину) на таможенную территорию России.

Таможенное оформление ввезенных обществом товаров в декабре 2003 г. завершено не было и осуществлено таможен в марте 2004 г. Таможня доначислила обществу таможенную пошлину, применив повышенную ставку - 60% таможенной стоимости товаров. Направляя оспариваемое требование, таможня исходила из того, что поскольку грузовые таможенные декларации на ввезенные товары не были оформлены в 2003 г., действие выданных обществу лицензий прекратилось и упомянутые товары подлежат обложению таможенной пошлиной по повышенной ставке.

Общество оспорило действия таможенного органа в суде. Дело неоднократно рассматривалось в различных судебных инстанциях.

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа при рассмотрении кассационной жалобы общества указал, что ст. 7 ТК РФ регулирует действие во времени актов законодательства Российской Федерации, т.е. нормативных правовых актов. Ее правила не определяют порядок применения лицензии на осуществление импортных операций, являющейся индивидуальным разрешением (ненормативным правовым актом).

В соответствии с п. 8 Положения о порядке лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 31 октября 1996 г. N 1299, лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление экспортных или импортных операций в течение установленного срока. Разовая лицензия выдается для осуществления экспортной или импортной операции по одному контракту сроком до 12 текущих месяцев, начиная с даты выдачи лицензии.

Анализ указанных правовых актов и содержания лицензий, выданных обществу, позволяет сделать вывод о том, что упомянутые лицензии охватывают импортные операции, т.е. ввоз товаров на таможенную территорию России, а не последующие действия по таможенному оформлению товаров.

При таких обстоятельствах следует признать обоснованным, что с ввозом товаров в декабре 2003 г. общество реализовало права, предусмотренные выданными ему лицензиями в пределах срока их действия, а у таможенного органа отсутствовали правовые основания признавать указанные товары ввезенными при отсутствии лицензий, выданных МЭРТ России, и сверх суммарного объема ввоза в Российскую Федерацию.

Помещение товара под определенный режим влечет за собой возникновение для лиц прав и обязанностей, в связи с чем важным обстоятельством является начало действия режима, которое возникает после окончания таможенной процедуры выпуска товаров.

Свои особенности имеет действие таможенных режимов при возбуждении административного производства в связи с нарушением таможенных правил. В этом случае при изъятии товаров, помещенных под таможенный режим, действие режима в отношении таких товаров приостанавливается.

Если постановлением по делу об административном правонарушении не предусматривается конфискация товаров, действие таможенного режима в отношении этих товаров возобновляется, при этом проценты, начисление и уплата которых предусмотрены ТК РФ, за период приостановления действия таможенного режима не начисляются и не уплачиваются.

Привлечение лица к административной ответственности за несоблюдение таможенного режима, которое делает невозможным дальнейшее применение данного режима, влечет за собой завершение режима в течение 15 дней после вступления в силу решения по делу об административном правонарушении.

Общая характеристика таможенных режимов, как это уже указывалось, позволяет выделить ряд элементов, которые присущи любому режиму. Каждый режим имеет свое содержание, которое отвечает на вопросы, ввозится или вывозится товар, с какой целью происходит его перемещение. Следующим элементом являются условия помещения товара под режим. Обязательным элементом являются положения об уплате таможенных пошлин, налогов или об освобождении от уплаты таких платежей. Еще одним элементом являются положения о соблюдении ограничений на перемещение товаров. Последним элементом является порядок завершения действия режима. Раскрывая содержание указанных составляющих, дается общая характеристика любого таможенного режима.

Товары, перемещаемые через таможенную границу, ввозятся или вывозятся с определенной целью. Цели перемещения товаров нашли свое отражение в ТК РФ в соответствующих таможенных режимах, которые определяют пределы возможного использования товаров с учетом ограничений, установленных законодательством.

Согласно ст. 155 ТК РФ таможенные режимы устанавливаются законодателем, т.е. введение в практику каких-либо других режимов, не содержащихся в ТК РФ, не допускается без внесения изменений и дополнений в ТК РФ.

Исходя из целей ввоза или вывоза товаров на заинтересованных лиц законом возлагается обязанность поместить товары под один из таможенных режимов и соблюдать требования выбранного режима.

Следует иметь в виду, что заинтересованное лицо вправе в любое время выбрать любой таможенный режим или изменить его на другой, но это возможно сделать с соблюдением положений ТК РФ.

Статья 155 ТК РФ содержит достаточно широкий перечень видов таможенных режимов, которые отвечают целям перемещения товаров.

В соответствии с общим правилом помещение товаров под режим возможно с разрешения таможенного органа, выдаваемого в порядке, установленном ТК РФ. Для получения разрешения на помещение товаров под таможенный режим в таможенный орган представляются документы и сведения, которые подтверждают соблюдение условий помещения товаров под режим.

На практике нередко возникают вопросы о выборе вида таможенного режима, поскольку могут измениться первоначальные цели ввоза или вывоза товаров, происходит корректировка цели ввоза в виду недостаточной проработки данного вопроса на этапе подготовки товаров к ввозу или вывозу, отсутствуют достаточные оборотные средства для уплаты таможенных платежей. В таких условиях основным аргументом для выбора режима служит приведенное выше положение ТК РФ о том, что заинтересованное лицо вправе в любое время выбрать любой таможенный режим или изменить его на другой, при этом не учитываются другие положения ТК РФ, сопровождающие выбор режима.

В частности, ст. 161 ТК РФ устанавливает обязанность декларанта подтвердить соблюдение условий помещения товаров под заявленный режим, содержание которого предусматривает полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов либо возврат уплаченных сумм и (или) неприменение запретов и ограничений экономического характера. Среди таможенных режимов лишь один устанавливает полную уплату таможенных пошлин, налогов, остальные режимы предоставляют льготы по уплате таможенных пошлин, налогов, поэтому положения ст. 161 ТК РФ всегда актуальны.

Для подтверждения обоснованности выбора режима заинтересованное лицо должно представить документы, содержащие сведения о цели перемещения товаров. В практике возникают ситуации, когда предлагается режим, который не подтверждается имеющимися документами, при этом в качестве аргумента выдвигается довод, что в каких-либо документах, сопровождающих перемещение товаров, не указывается вид таможенного режима, поэтому можно

выбрать любой режим, отвечающий в данный момент интересам лица, т.е. предлагается выбор режима осуществлять в отрыве от цели ввоза или вывоза товаров, исходя из других интересов лица. В этих случаях первоначальная цель перемещения товаров может не совпадать с интересами лица в силу определенных причин, в частности указанных выше.

Непринятие во внимание цели перемещения товаров и желание выбрать режим, прежде всего исходя из соображений экономии затрат на уплату таможенных пошлин, налогов приводит к возникновению споров с таможенными органами. Такой спор можно рассмотреть на примере наиболее часто встречающейся на практике ситуации. Так, согласно внешнеэкономическому договору российское предприятие берет на себя обязательство изготовить и комплектовать определенное изделие и поставить его иностранному заказчику, для чего используется имущество, закупаемое данным предприятием у иностранного продавца.

При ввозе на таможенную территорию Российской Федерации товаров, предназначенных для изготовления изделия, декларант должен поместить их под какой-либо таможенный режим. Как правило, рассматриваются такие режимы, как "временный ввоз", "реэкспорт", "переработка на таможенной территории", "выпуск для внутреннего потребления". При чем наиболее предпочтительными режимами выступают первые три из приведенных режимов, т.к. они сопровождаются полным или частичным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов.

При этом не учитывается, что временный ввоз предполагает использование ввезенных иностранных товаров в течение определенного срока на таможенной территории России, они должны оставаться в неизменном состоянии. С такими товарами допускается совершать операции, необходимые для сохранения потребительских свойств товаров и поддержания их в состоянии, в котором они находились на день их помещения под таможенный режим временного ввоза. Не позднее дня истечения срока временного ввоза товары должны быть вывезены с таможенной территории или заявлены к другому режиму. В то же время из контракта следует, что с ввозимыми товарами предполагается совершение иных действий и товары будут вывозиться в составе конечной продукции, имеющей иной код по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности.

Не принимается во внимание и то, что при вывозе товаров с таможенной территории России таможенными органами будет приниматься таможенная стоимость на день их ввоза на территорию России, т.е. таможенная стоимость предполагается неизменной. По условиям контракта конечное изделие вывозится с другой, более высокой, стоимостью.

Режим реэкспорта сопровождается вывозом тех же товаров, что и были ввезены. По условиям контракта, как уже указывалось, с ввозимыми товарами предполагается выполнение дополнительных производственных операций, по завершении которых будет вывозиться конечный продукт, в составе которого будет находиться и другое имущество, таможенная стоимость будет иная, более высокая.

При оформлении товаров в таможенном режиме переработки на таможенной территории по выполнении всех условий помещения товаров под рассматриваемый режим с принятием таможенным органом решения о выдаче разрешения на переработку возникнет вопрос о внесении обеспечения уплаты таможенных пошлин, налогов, т.к. в соответствии со ст. 337 ТК РФ при условном выпуске товаров, каким является ввоз товаров в данном режиме, исполнение обязанности уплаты таможенных пошлин, налогов обеспечивается либо внесением денежных средств (денежным залогом), либо банковской гарантией. Размер обеспечения определяется таможенным органом исходя из сумм таможенных платежей, процентов, подлежащих при выпуске товаров для свободного обращения. Возврат обеспечения осуществляется после вывоза продуктов переработки.

Следует учитывать, что вывоз продуктов переработки будет осуществляться в рамках режима переработки, согласно п. 2 ст. 151 Налогового кодекса Российской Федерации при вывозе товаров с таможенной территории России в соответствии с таможенным режимом, отличным от режима экспорта, возврат сумм налога на добавленную стоимость не производится. Таким образом, при оформлении ввозимых товаров в режиме переработки на таможенной территории, возникают вопросы с возмещением налога на добавленную стоимость.

При оформлении ввозимых товаров в таможенном режиме выпуска для внутреннего потребления требуется уплата таможенных пошлин, налогов и соблюдение всех ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности. Ввозимые товары в данном режиме приобретают статус российских товаров и налог на добавленную стоимость, уплаченный при их ввозе, будет возмещен налоговыми органами при вывозе конечной продукции.

Анализируя возможность помещения ввозимых товаров в указанные режимы, можно прийти к выводу о неприемлемости режимов временного ввоза и реэкспорта. Использование режима переработки на таможенной территории возможно при дополнительной проработке экономических вопросов. Помещение товаров в режиме выпуска для внутреннего потребления вызывает

дополнительные расходы в связи с полной уплатой таможенных пошлин, налогов, но имеет и свои привлекательные стороны.

Основным документом, из содержания которого вытекает цель ввоза или вывоза товаров, является внешнеэкономический договор (контракт), представляющий, как правило, двухстороннюю сделку. Согласно п. 3 ст. 162 Гражданского кодекса Российской Федерации внешнеэкономическая сделка должна быть совершена в письменной форме. Несоблюдение данного требования влечет недействительность сделки. Соблюдение письменной формы сделки вызывается, прежде всего, государственным контролем соблюдения российского законодательства при заключении внешнеэкономической сделки.

Внешнеэкономическая сделка - это сделка гражданско-правовая, но признание ее таковой означает, что она подпадает под особый режим регулирования. Это выражается, прежде всего, в том, что на содержание экспортно-импортных сделок большое влияние оказывает публичное право, т.е. следует учитывать то обстоятельство, что помимо императивных норм гражданского законодательства существуют нормы таможенного, валютного, налогового и других отраслей законодательства, которым должно соответствовать содержание договора.

Заключение и исполнение рассматриваемых сделок относятся законодательством к внешнеторговой деятельности, поэтому необходимо руководствоваться не только гражданско-правовыми нормами, но и нормами экспортно-импортного законодательства <1>. Следует иметь в виду, что отрасли права не существуют сами по себе, изолированно друг от друга, они взаимодействуют между собой.

<1> Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки. М.: Международные отношения, 2005. С. 33.

Например, использование иностранной валюты влечет за собой применение валютного законодательства, абсолютное большинство норм которого имеет характер безусловного требования. Товары, перемещаемые через таможенную границу, должны пройти таможенное оформление, быть помещены под определенный таможенный режим.

Соответствующие государственные органы при признании сделки внешнеэкономической исходят из содержания публично-правовых нормативных актов и выделяют признаки, наличие которых признается обязательным в конкретном внешнеэкономическом договоре. Для таможенных органов являются важными сведения, которые указываются в грузовых таможенных декларациях; для органов валютного контроля - условия о платежах и расчетах; для налоговых органов важным является отражение в договоре различной государственной принадлежности участников сделки, т.к. от этого зависит правомерность предоставления участникам экспортных налоговых льгот <1>.

<1> Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки. М.: Международные отношения, 2005. С. 28.

Среди актов публичного права необходимо отметить Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" <1>. При заключении внешнеэкономических сделок российские лица должны учитывать положения российского валютного законодательства, основой которого является Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. "О валютном регулировании и валютном контроле" <2>. По каждому экспортному или импортному контракту российская сторона должна оформить паспорт внешнеэкономической сделки, в который вносятся сведения о резиденте, реквизиты иностранного контрагента, общие сведения о контракте (номер, дата, валюта, цены, дата завершения исполнения обязательств по контракту) и т.д.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850
<2> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

При заключении внешнеэкономических контрактов участники военно-технического сотрудничества должны соблюдать положения Федерального закона от 19 июля 1998 года "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1>, от 18 июля 1999 года "Об экспортном контроле" <2>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.
<2> СЗ РФ. 1999. N 30. Ст. 3774.

Анализ содержания внешнеэкономических контрактов позволяет выделить такие существенные элементы, как номер, дату и место подписания контракта; наименование сторон; страну иностранного партнера и страну назначения (отправления) товара; предмет контракта; цену

и сумму; условия платежа; срок поставки; условия приемки товара по качеству и количеству; форс-мажор; гарантийные обязательства, техническая помощь, информационные и другие услуги; рассмотрение споров; санкции; адреса и подписи сторон.

Перечень документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом, содержится в Приказе Федеральной таможенной службы от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1>. Данный Перечень содержит значительный объем документов, которые должны представляться заинтересованными лицами таможенным органам при выборе режима.

<1> Российская газета. 2007. N 124.

Помещение товаров под режим возможно с разрешения таможенного органа, выдаваемого в соответствии с порядком, установленным ТК РФ. Так, разрешение на помещение товаров под некоторые режимы выдается после приема и проверки грузовой таможенной декларации, по другим - после рассмотрения соответствующего заявления заинтересованного лица (переработка на таможенной территории) до подачи грузовой таможенной декларации.

При рассмотрении вопроса о выдаче разрешения на помещение товаров под таможенный режим таможенные органы, прежде всего, анализируют содержание внешнеэкономического контракта, из которого вытекает цель перемещения товара. Таможенные органы рассматривают не только цель ввоза или вывоза товаров, но и номенклатуру перемещаемых товаров, т.к., например, целый ряд товаров, не подлежит помещению под таможенный режим таможенного склада, поскольку к ним применяются ограничения, установленные законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности (наркотические средства, психотропные вещества, взрывчатые вещества, продукция военного назначения и др.). Перемещаемые товары могут подпадать под экспортный контроль в связи с включением их в Список, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 14 февраля 1996 г. <1>. Необходимо также иметь в виду Перечень товаров, временно ввозимых (вывозимых) с полным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов, который содержится в Постановлении Правительства Российской Федерации от 16 августа 2000 г. N 599 "О Перечне товаров, временно ввозимых (вывозимых) с полным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов" <2>.

<1> СЗ РФ. 1996. N 8. Ст. 742.

<2> СЗ РФ. 2000. N 34. Ст. 3478.

При рассмотрении заявлений о выдаче разрешений на помещение товаров под такие режимы, как временный ввоз, переработка на таможенной территории, переработка вне таможенной территории, временный вывоз, выпуск для внутреннего потребления следует принимать во внимание соответствующие гражданско-правовые договоры. Например, по договору аренды (имущественного найма) одна сторона обязуется предоставить другой стороне имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. При этом следует иметь в виду, в аренду могут быть переданы вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования, так называемые непотребляемые вещи.

Такой договор предполагает временный ввоз имущества, обусловленного договором, в этом случае российское таможенное законодательство предусматривает режим временного ввоза, который предполагает использование в течение определенного срока иностранного товара на таможенной территории Российской Федерации с полным или частичным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к товарам запретов и ограничений экономического характера.

По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. В этом случае товар ввозится с целью временного использования, соответственно, это отвечает условиям режима временного ввоза.

При проведении выставок соответствующие товары помещаются под режимы временного ввоза либо временного вывоза, в частности, участие российских организаций в проведении выставок продукции военного назначения регулируется Постановлением Правительства Российской Федерации от 2 июня 2007 г. N 339 "Об утверждении Положения о проведении международных выставок образцов продукции военного назначения на территории Российской Федерации и об участии российских организаций в таких выставках на территориях иностранных государств" <1>, предусматривающее оформление необходимых документов для участия в таких выставках, которые впоследствии должны быть представлены в таможенные органы.

<1> СЗ РФ. 2007. N 24. Ст. 2911.

По договору подряда одна сторона обязуется выполнить по заданию другой стороны определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. Ввоз товара с целью переработки (обработки) предполагает таможенный режим переработки на таможенной территории. Соответственно, вывоз товара с этой целью с таможенной территории Российской Федерации будет отвечать условиям режима переработки вне таможенной территории.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Данный договор наиболее отвечает режиму выпуска для внутреннего потребления, т.к. перемещенный товар планируется использовать во внутреннем обороте.

В то же время рассматриваемый договор не исключает выбор других режимов. Так, заинтересованное лицо может приобрести какие-либо товары по договору купли-продажи с целью их переработки на таможенной территории с последующим вывозом с таможенной территории. В таком случае возможно помещение товаров под режим переработки на таможенной территории, но необходимо при выборе режима представить контракт с иностранным партнером, из которого было бы видно, что товары ввозятся с целью переработки.

Возникает вопрос о возможности помещения товаров, ввезенных по договору купли-продажи, под режим временного ввоза. Нередко заинтересованные лица выбирают данный режим, объясняя это тем, что через какое-то время они вывезут перемещенные товары, например, сформировав партию товаров, обусловленную контрактом, после подыскания иностранного покупателя и т.д.

Временный ввоз определяется в ст. 209 ТК РФ как таможенный режим, при котором иностранные товары используются в течение определенного срока (срока временного ввоза), на таможенной территории Российской Федерации с полным или частичным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к этим товарам запретов и ограничений экономического характера. Таким образом, данный режим предусматривает использование товаров на таможенной территории. ТК РФ не раскрывает понятие "пользование", отсылая к гражданскому законодательству (ст. 11), т.е. необходимо обратиться к понятию "пользование", которое в науке гражданского права определяется в возможности потребления вещи в зависимости от ее назначения, границы которого устанавливаются законом, договором или иным правовым основанием. В приведенных выше случаях заинтересованное лицо не предполагает потребления товаров, поэтому говорить о временном ввозе при таком положении вряд ли возможно.

ТК РФ в редакции 1993 г. предусматривал 15 таможенных режимов, ТК РФ в редакции 2003 г. содержит 16 режимов, иные специальные таможенные режимы, которые установлены в отношении 5-ти категорий товаров. Следует отметить, что в данной редакции отражены все таможенные режимы, используемые в международной практике. Тем не менее в литературе высказываются предложения о дополнении перечня режимов.

В частности, для стимулирования временного ввоза товаров по лизингу, являющихся средствами производства, т.е. ускорения обновления производственной базы страны, необходимо ввести положения о таможенном режиме "лизинг" в Таможенный кодекс Российской Федерации <1>.

<1> России нужен новый таможенный режим // Таможенное регулирование & таможенный контроль. 2006. N 5. С. 57.

Некрасов В.А., анализируя деятельность комплекса "Байконур", отмечает: "Приходится констатировать, что российские предприятия и организации на комплексе, а также персонал космодрома не могут в полном объеме выполнять свои функции и испытывают затруднения в реализации своих прав, что во многом происходит из-за несовершенства нормативной правовой базы. Это обусловлено, в том числе отсутствием законодательного закрепления административно-правового режима перемещения товаров, необходимых для обеспечения функционирования комплекса "Байконур". Новым Таможенным кодексом Российской Федерации не предусмотрен специальный таможенный режим для таких поставок.

По нашему мнению, результаты научного исследования административно-правового регулирования перемещения товаров для функционирования комплекса "Байконур", выявление особенностей правового режима и статуса таких товаров, позволяют предложить и научно

обосновать необходимость определения нового специального таможенного режима "Перемещение товаров для функционирования комплекса "Байконур".

Введение такого таможенного режима позволит четко определить специальную систему мероприятий и совокупность методов (приемов), обеспечивающих комплексное применение инструментов таможенного регулирования, с помощью которого осуществляется государственное воздействие на функционирование комплекса "Байконур" <1>.

<1> Некрасов В.А. Административно-правовое регулирование порядка перемещения товаров, необходимых для обеспечения функционирования комплекса Байконур // Право и государство. Издательский дом "Право и государство", 2007. N 12. С. 29 - 30.

Представляется, что высказываемые предложения в своей основе не имеют достаточной аргументации для формулирования новых таможенных режимов, поскольку перемещение товаров происходит с использованием существующих режимов, в частности временного ввоза, временного вывоза. В то же время такие предложения свидетельствуют о том, что действующие положения ТК РФ не отвечают на все вопросы, которые возникают в практике применения таможенных режимов, в связи с чем необходимо дальнейшее совершенствование таможенного законодательства.

§ 3. Правовое регулирование таможенного оформления Международной конвенцией об упрощении и гармонизации таможенных процедур

Перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу связывается с необходимостью совершения ряда действий со стороны заинтересованных лиц и таможенных органов в отношении товаров и транспортных средств, которые ввозятся на таможенную территорию или вывозятся с этой территории. Обязанность выполнения таких действий обусловлена особым правовым статусом товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу, что вызывает соблюдение запретов и ограничений на ввоз и вывоз, определение цели перемещения товаров и транспортных средств, уплату таможенных пошлин, налогов и т.д.

Практика международной торговли разработала определенные правила, в соответствии с которыми выполняются действия в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу. Основополагающим документом, содержащим такие правила, является Международная конвенция об упрощении и гармонизации таможенных процедур (Киотская конвенция) в редакции Протокола 1999 г.

"Нормы ТК РФ, закрепляющие стремление России к активному участию в международном сотрудничестве в области таможенного дела, и стремление развивать таможенное дело в направлении гармонизации и унификации с общепринятыми международными нормами и практикой устанавливают направленность России на сотрудничество в международном таможенном регулировании и видоизменяют содержание и предмет российского таможенного законодательства, что является отображением процессов углубления мировых хозяйственных связей.

Установленный таможенным законодательством принцип: если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены ТК РФ и иными актами законодательства России, то применяются правила международного договора, является конкретизацией конституционного принципа, закрепляющего, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы.

Воздействие международных таможенных соглашений на российскую правовую систему в последнее время постоянно возрастает. Значение конвенционных норм в сфере таможенных отношений настолько велико, что даже положения международных договоров, участницей которых Россия не является, регулирующих международную торговую и таможенную практику, оказывают непосредственное влияние на правовое регулирование в России.

В целях приведения таможенных механизмов в соответствие с требованиями международной торговли Всемирная торговая организация провела работу по обновлению действовавшей с 1974 г. Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур.

Совет Всемирной таможенной организации принял в июне 1999 г. новую редакцию указанной Конвенции в целях модернизации таможенных процедур для их эффективного использования международной торговлей в XXI веке.

В процессе пересмотра названной Конвенции были соединены важные современные концепции и подходы в отношении таможенного регулирования. Они включают применение новых

технологий, внедрение современных форм таможенного контроля, готовность и желание к партнерству коммерческого сектора с таможенными органами на взаимовыгодных условиях.

Главным среди новых принципов Конвенции Киото является обязательство таможенных администраций обеспечить прозрачность и стабильность осуществляемых таможенных формальностей и процедур во всех аспектах международной торговли" <1>.

<1> Таможенное право Российской Федерации: Учебник / Под общ. ред. В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2007. С. 75, 76, 78, 79.

Нормы Конвенции направлены на оказание помощи в развитии таможенных процедур и их всемирной глобализации для обеспечения деловой стабильности и действенности, которые требуются для мировой торговли <1>, что делает необходимым изучение этого важного источника международного права.

<1> Таможенный контроль: Учебник / Под общ. ред. В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2006. С. 41.

"Исторически сравнительное правоведение выросло из потребностей изучения иностранного права. Изучение иностранного права - необходимый компонент и главный объект современного сравнительного правоведения, обуславливающий его значительную научно-познавательную, практико-прикладную и учебно-педагогическую роль" <1>.

<1> Туманов В.А. О развитии сравнительного правоведения // Советское государство и право. 1981. N 11. С. 42, 43.

"Одно из основных предназначений сравнительного правоведения - это поиск путей и возможностей гармоничного сосуществования правовых систем современности с сохранением национального правового своеобразия" <1>.

<1> Бехруз Х.Н. Сравнительное правоведение как самостоятельная юридическая наука и учебная дисциплина // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. 2007. Второй выпуск (N 9). С. 38.

Выполнение указанных действий составляет, в частности, таможенное оформление, к содержанию которого российское законодательство подходит с иных позиций, чем названная Конвенция.

Необходимо отметить, что в настоящее время не имеется официального перевода Конвенции на русский язык, специалисты в области таможенного регулирования используют переводы <1>, выполненные в частном порядке, что вызывает противоречивые выводы о содержании тех или иных норм, содержащихся в Конвенции, что в конечном итоге отражается на разработке соответствующих положений национального таможенного законодательства.

<1> Таможенный кодекс РФ с постратейными материалами Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур в редакции протокола 1999 г. / Под общ. ред. Л.А. Лозбенко. М.: Изд-во "Норма", 2004.

В соответствии со ст. 4 Конвенции последняя включает в себя Основной текст, Генеральное приложение и Специальные приложения. Генеральное приложение и каждое из Специальных приложений состоят, как правило, из глав, на которые подразделяется соответствующее Приложение и которые включают в себя: а) определения понятий и б) Стандартные правила, некоторые из которых в Генеральном приложении являются Стандартными правилами с переходным сроком. В каждом Специальном приложении содержатся также Рекомендуемые правила. Кроме того, каждое приложение сопровождается Рекомендациями, содержание текста которых не является обязательным для Договаривающихся Сторон.

Специальные приложения состоят из ряда Приложений:

Приложение А "Прибытие товаров на таможенную территорию";

Приложение В "Ввоз";

Приложение С "Вывоз";

Приложение D "Таможенные склады и свободные зоны";

Приложение Е "Транзит";

Приложение F "Переработка";

Приложение G "Временный ввоз";

Приложение Н "Правонарушения";
Приложение J "Специальные процедуры";
Приложение К "Происхождение товаров".

Как указывает Н.Э. Буваева, "к основным понятиям, используемым в сфере таможенных процедур, относятся: таможенные процедуры, таможенные формальности, таможенные режимы. К сожалению, следует отметить некоторый недочет самой Киотской конвенции, которая не содержит определения основного, дающего наименование договору, понятия - таможенные процедуры. Однако в ней имеется определение понятия таможенных формальностей, которые по смыслу и логике Конвенции являются наиболее общим понятием для всех таможенных процедур и для таможенного дела в целом. В ТК РФ такое понятие как таможенные формальности отсутствует вообще. Понятия таможенные процедуры, таможенные режимы сформулированы таким сложным образом, что они явно не соответствуют требованию простоты и ясности изложения, которые так же, как и в Киотской конвенции, зафиксированы в ТК РФ." <1>.

<1> Буваева Н.Э. К вопросу о гармонизации правовых систем в сфере международно-правового регулирования таможенных процедур в рамках Всемирной таможенной организации // Право и государство: теория и практика. 2007. N 6 (30). С. 22.

Соглашаясь в целом с позицией Н.Э. Буваевой, следует отметить, что в Конвенции не используется термин "таможенные режимы", о чем речь пойдет ниже.

К отмеченному Н.Э. Буваевой необходимо добавить, что содержащееся в Конвенции не менее важное понятие "очистка", в действующем ТК РФ также отсутствует и при введении его в ТК РФ потребуются адаптация с уже используемыми понятиями и, в частности, с термином "таможенное оформление", содержание которого в законе не раскрыто. В то же время это понятие является одним из основных в ТК РФ, включающее в себя совершение всех действий по перемещению товаров через таможенную границу. Соответственно, потребуется уточнение содержания термина "таможенный режим", его понятие в ТК РФ раскрыто, но этот термин, как уже было указано, в дефинициях Конвенции и в Специальных приложениях к ней не используется. В этой связи понятия и нормы, содержащиеся в тексте Конвенции, потребуют перевода, соответствующего ее тексту, и правового установления содержания норм права, которые позволят им вписаться в существующую национальную систему юридических понятий.

Международная конвенция об упрощении и гармонизации таможенных процедур в существующем переводе определяет таможенное оформление как выполнение таможенных формальностей, необходимых для выпуска товаров в свободное обращение, для их экспорта или помещения под иные таможенные режимы. Необходимо отметить, что вместо понятия "таможенное оформление" при переводе его с английского языка на русский употребляется понятие "очистка", т.е. освобождение от обязательств, которые возлагаются на лицо, перемещающее товары через границу. В таком контексте раскрывается данное понятие в "Толковом словаре таможенного права": таможенная очистка - термин, используемый в международной внешнеторговой практике, для указания на обязанности продавца или покупателя принимать на себя обязательства, связанные с прохождением товара через таможенную границу страны экспорта или импорта и включающие уплату таможенной пошлины, налогов и таможенных сборов, а также выполнение и оплату всех административных действий, связанных с прохождением товара через таможенную границу <1>. Освобождение от обязательств связывается с помещением товаров под определенные условия пользования и распоряжения ими, которые раскрываются в ТК РФ как таможенный режим (ст. 11). В то же время Конвенция в дефинициях (Генеральное приложение, гл. 2) не содержит такого понятия, как таможенный режим.

<1> Толковый словарь таможенного права / Под ред. А.Н. Козырина. М.: ОАО "Издательский дом "Городец", 2006. С. 488, 489.

Наряду с термином "очистка" Конвенция содержит понятие "таможенные формальности", представляющие собой совокупность действий, которые подлежат совершению соответствующими лицами и таможенной службой в целях исполнения требований таможенного законодательства. Таким образом, таможенные формальности как понятие по своему содержанию шире, чем таможенное оформление, т.к. включает в себя и такое оформление.

Из приведенной выше структуры Конвенции Специальные приложения можно классифицировать на Приложения, содержащие правила, регулирующие выполнение действий: 1) предшествующих подаче декларации на товары и 2) необходимых для помещения товаров под процедуры выпуска товаров для внутреннего потребления, экспорта и т.д., т.е. связанные с подачей декларации для "очистки". Указанные действия можно рассматривать как самостоятельные процедуры.

Приложения Н "Правонарушения" и К "Происхождение товаров" следует рассматривать как связанные в определенной степени с подачей и проверкой декларации.

Таким образом, перечисленные действия могут проводиться в два этапа. Первый этап включает в себя все действия, осуществляемые заинтересованными лицами и таможенным органом с момента ввоза товаров на таможенную территорию до момента помещения их под "очистку" или в соответствии с ТК РФ под таможенный режим.

Таможенные формальности, предшествующие подаче декларации на товары, включают в себя действия по ввозу товаров на таможенную территорию с пересечением таможенной границы и временным хранением товаров под таможенным контролем в специальных помещениях или на участках территории в ожидании подачи декларации на товары.

По выполнении указанных действий заинтересованное лицо должно подать декларацию на товары, представляющую собой заявление, составленное по установленной форме, в котором указывается процедура, подлежащая применению в отношении товаров, и сведения, необходимые для осуществления данной процедуры.

Выделение двух этапов выполнения таможенных формальностей позволяет определить последовательность их проведения и придания особого места подаче декларации на товары, когда определяется в таможенных целях правовой статус товаров. Подача декларации на товары выступает в качестве основного этапа, предшествующие формальности, хотя и носят самостоятельный характер, направлены на подготовку к подаче декларации. Кроме того, обособление таможенных формальностей на основе этапов их осуществления позволяет выделить круг действий, связанных с подачей декларации на товары.

Вопросы, связанные с подачей декларации на товары, содержатся в гл. 3 Конвенции. Данная глава в переводе на русский язык озаглавлена как "Таможенное оформление и другие таможенные формальности". Как уже указывалось, под таможенным оформлением понимается выполнение таможенных формальностей, необходимых для ввоза товаров для внутреннего потребления, для их экспорта или размещения под иные таможенные процедуры, т.е. под режимы, как это определяется ТК РФ. Таким образом, все действия, подлежащие выполнению в связи с перемещением товаров через таможенную границу, выделяются для их выполнения в два вида, о чем указано выше, когда речь шла об их выполнении в два этапа.

В этой же главе рассматривается правовое положение декларанта, содержатся правила, определяющие форму, содержание декларации, общие требования к перечню данных, подлежащих внесению в декларацию, и другие положения, относящиеся исключительно к подаче декларации декларантом и ее проверке таможенным органом.

В рассматриваемой главе изложены также правила, регулирующие специальные процедуры для уполномоченных лиц, которые относятся к подаче декларации и выполнении других действий, относящихся к ее проверке, выпуску товаров после проверки декларации.

Глава 3 содержит правила о порядке проведения проверки и выпуска товаров, которые непосредственным образом связаны с их декларированием.

Другие таможенные формальности, исходя из содержания данного понятия как все операции, обязательные к осуществлению соответствующими лицами и таможенной службой согласно требованиям таможенного законодательства, включают в себя определение таможенной службой таможенных органов, в которых товары могут быть предъявлены, исполнение возлагаемых на нее функций, необходимых для применения таможенных правил и процедур вне установленного времени и мест работы таможенных органов, согласование часов работы таможенных органов в пунктах пропуска на общей границе сопредельных государств и некоторые другие, которые непосредственно не связываются с подачей и проверкой декларации.

Таким образом, центральное место в рассматриваемой главе отведено подаче декларации, с которой непосредственно связана "очистка", включение данной главы в Генеральное приложение подчеркивает ее важность и основополагающий характер.

Следует иметь в виду, что Генеральное приложение к Конвенции в гл. 1 (Общие положения) содержит стандартное правило 1.1, в соответствии с которым определение понятий, нормативные правила и нормативные правила с переходным сроком Приложения применяются исключительно к таможенным правилам и процедурам, приведенным в Приложении, а также, насколько это применимо, к правилам и процедурам, содержащимся в Специальных приложениях.

Выполнение таможенных формальностей, т.е. определенных действий, должно проходить в соответствии с правилами и процедурами, которые содержатся в Генеральном приложении и Специальных приложениях. Кроме правил и процедур, в Конвенции употребляется понятие "операция". Содержание приведенных понятий в Конвенции не раскрывается, однако анализ соответствующих положений позволяет сделать вывод, что процедура представляет собой совокупность действий, выполняемых с соблюдением правил, которые являются правовыми нормами, устанавливающими порядок их совершения. Операцию можно рассматривать как отдельное действие в ряду других, установленных конкретной процедурой.

Как уже указывалось выше, таможенное оформление в соответствии с ТК РФ включает в себя все таможенные процедуры и операции, в т.ч. декларирование. Декларирование как процедура поставлена в ряд других процедур, хотя как представляется ей должно быть отведено отдельное место в виду важности ее осуществления. Проведение других процедур связывается в конечном итоге с декларированием. Отсутствие такого места привело к нарушению связи с выбором таможенного режима, который вытекает из декларирования.

Если декларирование рассматривать как процедуру, то при осуществлении данной процедуры необходимо выбрать еще одну процедуру, связанную с таможенным режимом, который определяется как процедура, содержащая совокупность требований и условий, включающих порядок применения в отношении товаров и транспортных средств таможенных пошлин, налогов и запретов и ограничений и т.д. (п. 22 ст. 11 ТК РФ). Таким образом, одна процедура (декларирование) содержит в себе еще одну процедуру (таможенный режим).

Введение в российское таможенное законодательство понятия "таможенный режим" привело к возникновению внутренних противоречий, поскольку таможенный режим определяется как таможенная процедура одновременно с процедурой таможенного оформления, т.е. единая процедура "очистки" товара оказалась искусственно разделенной на две процедуры, которые подлежат выполнению при перемещении товаров через таможенную границу. Таким образом, при выполнении процедуры таможенного оформления необходимо выполнить процедуру выбора таможенного режима, что приводит к усложнению применения норм ТК РФ и не отвечает положениям международного права.

Аналогично с таможенным оформлением, которое включает в себя все процедуры, в т.ч. выбор режима. В таком случае все процедуры выступают как нечто самостоятельное без отражения их взаимосвязи, особенно декларирование и выбор режима.

Рассмотренные выше положения Конвенции более отражают такую взаимосвязь, которая, как представляется, позволяет выделить таможенные режимы как виды таможенного оформления, если использовать терминологию ТК РФ.

Анализ понятия "очистка", содержащегося в указанной Конвенции, позволяет прийти к выводу, что "очистка" состоит из двух составляющих: 1) определение предназначения товара, 2) выполнение соответствующих действий.

Предназначение товара (выпуск для внутреннего потребления, экспорт и т.д.) формирует его статус для таможенных целей: поступление товара в свободное обращение или дальнейшее нахождение под таможенным контролем, т.е. правовое положение, которое раскрывается в правах и обязанностях заинтересованных лиц в отношении товара, предполагающих, в свою очередь, объем действий со стороны указанных лиц.

Предназначение как цель перемещения товара через таможенную границу предполагает виды "очистки", которые зависят от этой цели. Виды "очистки" - обозначенное в ТК РФ предназначение товара, имеющего свой статус (режимы). В Конвенции таможенные режимы, используемые ТК РФ, рассматриваются как процедуры: выпуск для внутреннего потребления, реимпорт, окончательный вывоз (экспорт применительно к ТК РФ), таможенные склады, свободные зоны, транзит, переработка, временный ввоз. Для "очистки" используется та или иная процедура. Декларирование в "очистке" выступает как техническая операция, сопровождающая заявленную процедуру.

Выполнение соответствующих действий также можно подразделить на два вида: 1) действия, связанные с подачей декларации, 2) действия, вытекающие из правового и экономического содержания конкретного вида "очистки". Например, действия, связанные с подачей декларации, включают в себя внесение данных в декларацию, подачу предварительной или неполной декларации, представление документов, подтверждающих внесенные в декларацию данные, обращение о продлении срока подачи декларации и т.д. К действиям, вытекающим из правового и экономического содержания, можно отнести действия на примере переработки на таможенной территории: подачу заявления для получения разрешения на переработку, представление документов, сопровождающих такое заявление (документы, являющиеся основанием для перемещения товара через таможенную границу, договор комиссии с предприятием, которое будет являться переработчиком и т.д.), представление документов, подтверждающих соблюдение ограничений, уплата сборов.

Системообразующим фактором в понятии "очистка" является выпуск товаров в соответствии с их предназначением или целью их перемещения через таможенную границу. Определение предназначения предполагает совершение определенных действий, которые связываются, прежде всего, с подачей таможенной декларации, именно в ней указывается предназначение товара. В контексте изложенного "очистка" представляет собой определение правового положения товаров и транспортных средств для таможенных целей.

Представляется, что содержание понятия "таможенное оформление" следует рассмотреть и с точки зрения его места и значения в таможенном праве.

Понятие "таможенное оформление" не отвечает на вопрос, для чего оно выполняется. В то же время понятие "очистка" говорит о том, что действия по "очистке" совершаются для помещения товаров в соответствующий режим, если использовать терминологию ТК РФ.

Товары помещаются под процедуры внутреннего таможенного транзита для перевозки, временного хранения - для хранения со своим правовым содержанием. Тогда таможенное оформление совершается для помещения под процедуры, т.е. это совокупность процедур, без ответа на вопрос: цель таможенного оформления в конечном итоге. "Очистка" дает ответ на этот вопрос.

Глава 3 Генерального приложения к Конвенции в дословном переводе как "Очистка и другие таможенные формальности" определяет место и значение "очистки" и других таможенных формальностей. "Очистка" также требует совершения определенных действий, но они стоят на первом месте, поскольку выражают конечную цель их совершения, а потом выделяются все иные действия, составляющие другие таможенные формальности.

Действия, составляющие "очистку" и другие таможенные формальности, раскрываются в одной главе (3), поэтому "очистку" следует рассматривать как часть формальностей с учетом содержания понятий "таможенные формальности" и "очистка". Таким образом, таможенные формальности можно подразделить на два вида: 1) формальности, связанные с "очисткой", 2) другие формальности. Оба вида предполагают совершение определенных действий, которые объединены в самостоятельные процедуры, представленные в Специальных приложениях.

При совершении действий, составляющих "очистку", выполнению подлежат процедуры, необходимые для выпуска товаров для внутреннего потребления, экспорта и иные, связанные с определением правового положения товаров после их выпуска, которые содержатся в Специальных приложениях "B", "C", "D", "E", "F", "G", "J".

Другие таможенные формальности составляют процедуры, входящие в приложение "A".

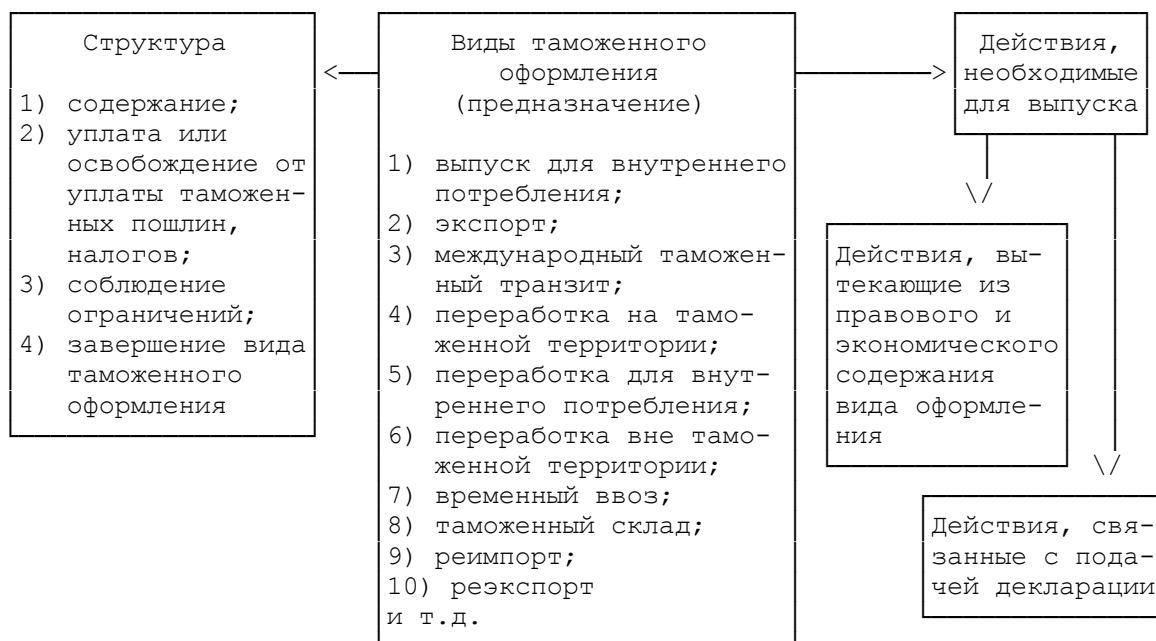
При определении содержания таможенного оформления, таможенного режима необходимо, прежде всего, исследовать совокупность юридических норм, регулирующих таможенные отношения в этой сфере. Одновременно здесь важно учитывать и современные тенденции правового регулирования отношений в условиях глобализации. Но в ходе анализа содержания указанных понятий на современном этапе, как показывает исследование, указанные тенденции не всегда учитываются, что вносит неопределенность в процесс таможенного оформления.

Общая характеристика каждого вида таможенного оформления позволяет выделить ряд элементов, которые присущи любому виду. Каждый вид имеет свое содержание, которое отвечает на вопросы, ввозится или вывозится товар, с какой целью происходит его перемещение. Следующим элементом являются условия помещения товара под данный вид оформления. Обязательным элементом являются положения об уплате таможенных пошлин, налогов или об освобождении от уплаты таких платежей. Еще одним элементом являются положения о соблюдении ограничений на перемещение товаров. Последним элементом является порядок завершения действия выбранного вида оформления. При раскрытии содержания указанных составляющих дается общая характеристика любого вида таможенного оформления.

Таким образом, каждый вид таможенного оформления имеет свою структуру, раскрывающую его правовую и экономическую характеристику, и действия, подлежащие выполнению.

На схеме это можно представить следующим образом.

Таможенное оформление



В свете изложенного таможенное оформление (очистка) представляет собой определение правового положения товаров и транспортных средств для таможенных целей.

Понятие "таможенный режим", содержащееся в ТК РФ, можно рассматривать как вид таможенного оформления ("очистки"), представляющий собой предназначение товаров, определяемое целью его перемещения через таможенную границу, и их правовое положение с установлением порядка совершения действий при выполнении таможенного оформления, т.е. процедуру.

"Очистку" следует рассматривать во взаимосвязи с таможенным контролем и действиями заинтересованных лиц по определению статуса товаров.

Термин "очистка" использовался в российском дореволюционном таможенном законодательстве, отражавшем уплату таможенной пошлины. Исключение его из законодательства произошло на раннем этапе советского периода, когда была введена государственная монополия на осуществление внешнеторговых операций и регулирующая роль таможенного права стала минимальной. Но тогда с учетом этого обстоятельства успешно обходились и без понятий "таможенное оформление" и "таможенный режим". Расширение хозяйственных связей, включая и внешнеторговые связи, привело к необходимости введения понятий, которые по смыслу отражают то, что было заложено в очистке.

Однако термин "очистка" используется в международном праве и сегодня, в то время как понятия "таможенное оформление", "таможенный режим" за свою короткую историю уже меняли свое содержание и до настоящего времени оно все еще вызывает различные мнения и подходы, что свидетельствует о не совсем удачном опыте использования данных понятий в российском таможенном праве.

Глава 3. ОСНОВНЫЕ ТАМОЖЕННЫЕ РЕЖИМЫ ПЕРЕМЕЩЕНИЯ ТОВАРОВ

§ 1. Содержание режима выпуска товаров для внутреннего потребления

Создание авиационной техники представляет собой сложный процесс, в котором участвуют десятки предприятий, включая иностранные, поэтому перемещение товаров через таможенную границу является необходимым элементом хозяйственной жизни.

Определенная часть товаров, поступающих из-за границы от иностранных партнеров в рамках кооперационных связей, помещается под таможенный режим выпуска товаров для внутреннего потребления.

Рассматриваемому режиму ТК РФ уделяет всего две статьи (163, 164). По своему содержанию и условиям помещения товаров под данный режим выпуск товаров для внутреннего потребления выглядит как простой режим, не вызывающий сложностей при его применении.

Указанный режим предполагает ввоз товаров на таможенную территорию России без обязательства об их обратном вывозе. После выпуска ввезенные товары приобретают статус находящихся в свободном обращении.

Условиями помещения товаров под режим являются уплата таможенных пошлин, налогов и соблюдение всех ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Наличие перечисленных двух условий еще не свидетельствует о простоте таможенного оформления товаров в данном режиме, т.к. существуют иные требования нормативного характера, сопровождающие такое оформление. Так, согласно Приказу ГТК России от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1> при помещении товаров, ввозимых на таможенную территорию России, под выбранный таможенный режим представляются следующие документы и сведения:

<1> Российская газета. 2007. N 124.

- 1) документы, подтверждающие полномочия лиц на совершение таможенных операций;
- 2) таможенная декларация в форме грузовой таможенной декларации (ГТД), заполненная в соответствии с правилами заполнения ГТД при декларировании иностранных товаров, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации или выпускаемых для свободного обращения или в других формах;
- 3) документы, подтверждающие правоспособность лиц, сведения о которых указаны в таможенной декларации, по осуществлению деятельности на территории России (к таким документам могут относиться: учредительные документы, свидетельство об аккредитации филиала либо представительства иностранного юридического лица, паспорт, свидетельство о государственной регистрации юридического лица, либо свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя);
- 4) документы, свидетельствующие о постановке лиц, сведения о которых указаны в таможенной декларации, на учет в налоговых органах;
- 5) документы, подтверждающие заявленные сведения по таможенной стоимости;
- 6) коммерческие документы, имеющиеся в наличии у заявителя таможенного режима;
- 7) договор (включая дополнения, соглашения к нему, имеющие отношение к декларируемым товарам) или выписка из договора при условии, что в ней содержатся сведения, необходимые для таможенного оформления, если перемещение товаров или изменение таможенного режима производится с целью исполнения договора;
- 8) паспорт импортной сделки или паспорт сделки или паспорт бартерной сделки, если при таможенном оформлении требуется представление соответствующего паспорта сделки;
- 9) разрешение Банка России на открытие счета за рубежом или на проведение валютной операции, связанной с движением капитала, если счет российского лица по договору открыт за рубежом;
- 10) разрешение уполномоченного органа на превышение срока ввоза товаров, работ, услуг, результата интеллектуальной деятельности, если товары ввезены в счет исполнения договора, заключенного при совершении внешнеэкономической бартерной сделки, с превышением срока, установленного законодательством о валютном регулировании и валютном контроле для исполнения текущих валютных операций;
- 11) документы, подтверждающие право на получение тарифных преференций или льготного налогообложения, не вытекающие из содержания или условий заявленного в таможенной декларации таможенного режима, если в отношении декларируемых товаров предоставляются льготы по уплате таможенных платежей;
- 12) предварительное решение о классификации товаров в соответствии с ТН ВЭД России или о происхождении товара из конкретной страны, если оно имеется;
- 13) разрешения, лицензии, сертификаты и иные документы, выдаваемые уполномоченными органами, если такие разрешения являются документами, необходимыми для помещения товаров под выбранный таможенный режим;
- 14) платежные документы, подтверждающие уплату таможенных платежей;
- 15) документы, подтверждающие внесение обеспечения уплаты таможенных платежей и иных гарантий надлежащего исполнения обязанностей, в случаях, установленных законодательством;
- 16) транспортные (перевозочные) документы, по которым осуществляется (или осуществлялась) международная перевозка товаров или перевозка товаров, находящихся под таможенным контролем;

17) иные документы и сведения, не вошедшие в приведенный перечень, представление которых таможенным органам требуется в соответствии с иными нормативными правовыми актами ГТК России;

18) иные документы и сведения, которые лицо сочтет необходимым представить для целей помещения товаров под выбранный таможенный режим;

19) документы, запрошенные таможенным органом в письменной форме для осуществления выпуска товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом (в том числе необходимые для проведения таможенными органами таможенного контроля за правильностью классификации товаров в соответствии с ТН ВЭД России, определения страны происхождения товаров, подтверждения соблюдения запретов и ограничений и соблюдения исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности).

Приведенный перечень документов, представляемых таможенному органу, не является исчерпывающим. Пункт 5 предусматривает представление документов, подтверждающих сведения по таможенной стоимости, которые, в свою очередь, включают в себя, например, при осуществлении поставки по договору купли-продажи или иному договору, когда, по мнению декларанта, возможно применение метода по стоимости сделки с товарами: 1) учредительные документы декларанта; 2) договор (контракт), действующие приложения, дополнения и изменения к нему; 3) счет-фактура (инвойс) и банковские платежные документы (если счет оплачен) или счет-проформу (для условно-стоимостных сделок), а также другие платежные или бухгалтерские документы, отражающие стоимость товара; 5) биржевые котировки, если ввозится биржевой товар; 6) транспортные (перевозочные) документы; 7) страховые документы, если они имеются, в зависимости от установленных договором условий поставки; 8) счет за транспортировку или калькуляцию транспортных расходов в случаях, когда транспортные расходы не были включены в цену сделки или заявлены вычеты этих расходов из цены сделки; 9) копию грузовой таможенной декларации и декларации таможенной стоимости, принятых по первой поставке по контракту, или по поставке, произведенной после подписания дополнительных приложений или соглашений к контракту, которые повлияли на сведения, указанные в первом листе ДТС-1, поданной при первой поставке (если меняется место таможенного оформления товаров); 10) другие документы, которые декларант считает необходимым представить в подтверждение заявленной таможенной стоимости.

При декларировании товаров, например для авиационной промышленности, ввозимых на таможенную территорию России, в целях подтверждения соблюдения запретов и ограничений необходимо представить следующие документы:

лицензии, выдаваемые Федеральной службой по военно-техническому сотрудничеству, Федеральной службой по техническому и экспортному контролю;

разрешение, выдаваемое органами системы государственного надзора за связью, на ввоз радиоэлектронных средств (высокочастотных средств);

заключение, выдаваемое Министерством обороны Российской Федерации об отнесении либо неотнесении продукции, предлагаемой к ввозу, к продукции военного назначения;

санитарно-эпидемиологическое заключение Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека.

С введением Приказа от 25 апреля 2007 г. N 536 в действие утратил силу Приказ ГТК России от 16 сентября 2003 г. N 1022 с последующими изменениями и дополнениями, которым утвержден перечень документов и сведений, указанных выше.

Рассматриваемый Приказ более объемный по своему содержанию, чем ранее действовавший. Вновь изданный Приказ значительно дополнил перечень документов и сведений, необходимых для таможенного оформления.

Применительно к режимам, имеющим содержание ввоза товаров на таможенную территорию России, дополнен перечень коммерческих документов, который включает в себя счет-фактуру (инвойс), счет-проформу (проформа-инвойс), кассовый или товарный чек, документы, подтверждающие проведение расчетов с использованием в качестве средства платежа ценных бумаг и другие.

При совершении односторонних внешнеэкономических сделок требуется представление документов, выражающих содержание таких сделок.

Значительно расширен перечень документов, требуемых при проведении со стороны таможенных органов валютного контроля.

Необходимо принять во внимание, что часть документов, сопровождающая ввезенный товар, требует перевода с иностранного языка, так как таможенное оформление согласно ст. 65 ТК РФ производится на русском языке. Нередко поступившие документы содержат ошибки, что требует их исправления.

Как показывает практика, сбор перечисленных выше документов требует значительного времени (до трех с половиной месяцев).

Помещение товаров с учетом их предназначения для внутреннего потребления связывается с уплатой таможенных пошлин, налогов. В соответствии с п. 1 ст. 329 ТК РФ при ввозе товаров таможенные пошлины, налоги должны быть уплачены не позднее 15 дней со дня предъявления товаров в таможенный орган в месте их прибытия на таможенную территорию или со дня завершения внутреннего таможенного транзита, если декларирование товаров производится не в месте их прибытия. Но по завершении процедуры внутреннего таможенного транзита товары, как правило, помещаются на временное хранение, представляющее собой процедуру, при которой иностранные товары хранятся без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности (ст. 99 ТК РФ).

Таким образом, в случае помещения товаров для временного хранения на склад временного хранения или в зону таможенного контроля, период времени, в течение которого должны быть уплачены таможенные пошлины, сборы, продлевается на срок временного хранения товаров, определенный ст. 103 ТК РФ. Такое правило содержится в п. 2 ст. 129 ТК РФ, согласно которому если срок, указанный в п. 1 данной статьи, недостаточен декларанту для сбора необходимых документов и сведений, по его мотивированному обращению в письменной форме таможенный орган продлевает срок подачи таможенной декларации. Продление срока подачи таможенной декларации не должно приводить к нарушению срока временного хранения.

В существующей редакции п. 1 ст. 329 ТК РФ противоречит ст. 99 ТК РФ. Следует учитывать, что в соответствии с рекомендуемым правилом 14 гл. 1 Специального приложения G по просьбе заинтересованного лица и по причинам, убедительным для таможенного органа, первоначальный срок временного хранения может быть продлен.

Между тем в соответствии с письмом ГТК РФ от 7 июля 2004 г. N 01-06/24875 "О взыскании таможенных платежей и начислении пеней" "в случае нарушения срока подачи таможенной декларации при нахождении товаров на складе временного хранения пени не начисляются и уплате не подлежат. Если продление срока подачи таможенной декларации производится в отношении товаров, находящихся на складе временного хранения, не имеется правовых оснований для начисления пеней по истечении установленных сроков уплаты таможенных пошлин, налогов в силу отсутствия факта декларирования таких товаров.

В случае осуществления временного хранения на складе получателя либо в зоне таможенного контроля одно из условий применения п. 5 ст. 349 ТК РФ (нахождение товара на складе временного хранения) не соблюдается. В указанном случае пени подлежат начислению и уплате в общеустановленном порядке независимо от нарушения срока подачи таможенной декларации или продления такого срока в соответствии со ст. 129 ТК РФ" <1>.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2004. N 10.

Указанное письмо является обязательным для таможенных органов, хотя оно не обладает признаками нормативного правового акта.

В то же время анализ положений ТК РФ приводит к выводу, что приведенное письмо не достаточно обосновано, а изложенная в нем позиция представляется непоследовательной. В соответствии с п. 5 ст. 349 ТК РФ при нарушении срока подачи таможенной декларации при нахождении товаров на складе временного хранения (гл. 12) за период временного хранения пени не начисляются и уплате не подлежат. Глава 12 ТК РФ, к которой отсылает п. 5 указанной статьи, регулирует правоотношения, возникающие по поводу временного хранения товаров.

Согласно ст. 100 ТК РФ временное хранение товаров осуществляется на складах временного хранения, если иное не установлено данной главой, которая предусматривает возможность временного хранения товаров, перевозимых железнодорожным транспортом, до их разгрузки непосредственно в транспортных средствах, находящихся на железнодорожных путях этой железной дороги в местах, которые не являются складами временного хранения. Товары, хранящиеся в таких условиях, рассматриваются для таможенных целей как находящиеся на временном хранении.

Кроме того, ст. 117 ТК РФ допускает временное хранение с разрешения таможенного органа на складе получателя товаров: 1) при применении специальных упрощенных процедур для отдельных лиц (ст. 68); 2) при необходимости временного хранения товаров, требующих особых условий хранения, если в разумной близости от места получения товаров отсутствует склад временного хранения, приспособленный для хранения таких товаров; 3) если получателем товаров являются государственные органы или учреждения. Необходимо отметить, что получатель товаров при хранении товаров на своем складе обязан соблюдать все иные требования гл. 12.

Таким образом, товары в период временного хранения независимо от места хранения находятся в одинаковом правовом положении, как и участники возникающих правоотношений. В противном случае лица, перечисленные в ст. 117 ТК РФ (получатели товаров), оказались бы

ограниченными в своих правах по отношению к лицам, хранящим товары на складе временного хранения. Временное хранение товаров на складе их получателя при отсутствии склада временного хранения вызывается объективными причинами. Государственные органы или учреждения (получатели товаров) финансируются из бюджетов: федерального, региональных, при таком положении возрастут бюджетные расходы. Необходимо учитывать и то обстоятельство, что помещение товаров на хранение вне складов временного хранения возможно только с разрешения таможенного органа, который при выдаче такого разрешения должен убедиться в строгом выполнении со стороны получателя товаров таможенного законодательства. Кроме того, при выдаче разрешения на временное хранение на складе получателя товаров таможенный орган вправе потребовать обеспечения уплаты таможенных платежей (п. 2 ст. 117 ТК РФ).

По мнению специалистов Федеральной таможенной службы, "в качестве основного принципа таможенного оформления законодательно закреплено дифференцированное проведение таможенных операций в зависимости от категорий лиц. Для тех участников внешнеэкономической деятельности, которые добросовестно соблюдают таможенные правила, готовы вести "прозрачную" для таможни систему учета своих коммерческих операций, установлены специальные упрощенные процедуры таможенного оформления... Установление упрощенных процедур направлено на ускорение товарооборота, стимулирование соблюдения таможенных правил и более эффективное использование таможенных ресурсов. Такой подход способствует развитию современной концепции партнерства между таможенной службой, участниками ВЭД и третьими лицами в рамках международной торговли.

Использование упрощенных схем таможенных формальностей предоставляет возможность участникам ВЭД, отвечающим перечисленным в статье критериям, осуществлять хранение ввезенных товаров на собственных складах, подавать одну таможенную декларацию на все товары, ввезенные за определенный период времени, применять процедуру выпуска до декларирования и другие подобные технологии. Законом закреплено положение о доверительном отношении таможенных органов к импортерам, при котором последние смогут получать товары без представления их таможенным органам, производить декларирование путем отражения сведений о товарах в своих бухгалтерских документах либо иных системах учета коммерческих операций. Такой подход является генеральной линией упрощения и ускорения таможенных формальностей, поскольку сокращение времени на простой транспортных средств и хранение товаров на складе временного хранения компенсируется возможностью изучить документы до прибытия товаров и провести необходимые проверочные мероприятия после выпуска товаров" <1>.

<1> Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Ю.Ф. Азарова и Г.В. Баландиной. М.: Норма, 2004. С. 136, 137.

Таким образом, специальные упрощенные процедуры таможенного оформления могут быть установлены для определенного круга лиц, отвечающих ряду требований, характеризующих их как законопослушных участников внешнеторговой деятельности.

Приведенный комментарий к ст. 68 ТК РФ не подтверждается практикой применения ее положений. Между тем Приказ Минэкономразвития от 27 января 2005 г. N 9 "Об утверждении Порядка установления специальных упрощенных таможенных процедур таможенного оформления для отдельных лиц" <1> устанавливает, что временное хранение товаров осуществляется на складе (складах) заявителя без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, до их выпуска в соответствии с определенным таможенным режимом либо до их помещения под иную таможенную процедуру.

<1> Российская газета. 2005. N 54.

Временное хранение товаров на складе заявителя не может превышать сроков, установленных ст. 103 ТК РФ (предельный срок четыре месяца), т.е. в течение указанного срока временного хранения таможенные пошлины, налоги не уплачиваются.

Рассматриваемое противоречие приводит к необоснованным действиям со стороны таможенных органов, которые исходят из того, что при временном хранении товара пени, т.е. санкция за несвоевременное выполнение денежного обязательства, подлежат начислению и уплате в общеустановленном порядке независимо от нарушения срока подачи таможенной декларации или продления срока в соответствии со статьей 129 ТК РФ, т.е. по истечении 15-дневного срока, предоставленного для декларирования товара. В то же время судебная практика при рассмотрении таких споров основывается на том, что поскольку таможенная декларация подана в разрешенный таможенным органом для ее подачи срок, нарушение таможенного законодательства отсутствует, как и основания для взыскания пени. Такой вывод содержится,

например, в Постановлениях Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 17 марта 2005 г. N Ф04-1230/2005(9400-A81-27), 23 июня 2005 г. N Ф04-3899/2005(12348-A81-27), 7 июля 2005 г. N Ф04-4306/2005(12789-A81-7), N Ф04-4345/2005(12787-A81-7), N Ф04-4338/2005(12778-A81-7), 18 октября 2005 г. N Ф04-7253/2005(15833-A81-19), N Ф04-7260/2005(15836-A81-19).

§ 2. Особенности таможенного оформления перемещения товаров по лизингу

Договор лизинга достаточно часто используется в хозяйственных связях для приобретения различного оборудования, техники в зарубежных странах с перемещением их через таможенную границу, поэтому для понимания содержания рассматриваемого договора прежде всего необходим анализ российского и международного законодательства, регулирующего отношения лизинга.

В соответствии со ст. 665 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Правоотношения сторон по договору финансовой аренды (лизинга) регулируются также Федеральным законом от 29 октября 1998 г. "О финансовой аренде (лизинге)".

Международный лизинг регулируется Конвенцией УНИДРУА о международном финансовом лизинге (1988 г.). Российская Федерация присоединилась к указанной Конвенции в 1995 г. <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 787.

Конвенция регулирует сделки финансового лизинга, в которых одна сторона (арендодатель):

а) заключает по спецификации другой стороны (арендатора) договор поставки с третьей стороной (поставщиком), в соответствии с которым арендодатель приобретает комплектное оборудование, средства производства или иное оборудование на условиях, одобренных арендатором в той мере, в которой они затрагивают его интересы, и

б) заключает договор лизинга с арендатором, предоставляя ему право использовать оборудование взамен на выплату периодических платежей.

Сделка финансового лизинга характеризуется, в частности, тем, что арендатор определяет оборудование и выбирает поставщика, не полагаясь в первую очередь на опыт и суждение арендодателя; оборудование приобретается арендодателем в связи с договором лизинга, который заключен (и поставщик осведомлен об этом) или должен быть заключен между арендодателем и арендатором.

Из содержания и характера сделки финансового лизинга можно сделать вывод, что данная сделка состоит из двух договоров, а именно договора поставки лизингового оборудования и договора лизинга. Указанные договоры в силу особенностей, возникающих из сделки финансового лизинга, взаимосвязаны, но различны по своему содержанию.

Правовая природа лизинга по Конвенции в литературе понимается неоднозначно <1>. Распространенным является подход рассматривать лизинг в качестве трехсторонней сделки, в которой участвуют арендодатель, арендатор, поставщик.

<1> Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки. М.: Международные отношения, 2005. С. 217, 218.

С точки зрения Е.В. Кабатовой, авторы Конвенции исходили из: а) признания лизинга самостоятельным правовым институтом; б) рассмотрения двух контрактов - купли-продажи и непосредственно лизинга - как единой трехсторонней сделки <1>. Основанием для такого вывода служит в том числе положение преамбулы Конвенции о том, что "правовые нормы, регулирующие традиционный договор аренды, нуждаются в адаптации к самостоятельным трехсторонним отношениям, возникающим из сделки финансового лизинга". М.Ю. Савранский относит признание договоров поставки и собственно лизинга единой трехсторонней сделкой к принципам, на которых основана Конвенция (п. 2 ст. 6) <1>. Вместе с тем в своих статьях Конвенция говорит о двух самостоятельных, хотя и взаимосвязанных договорах - поставки и собственно лизинга. Обоснованным, с нашей точки зрения, является подход Т.П. Лазаревой. По ее мнению, из Конвенции следует, что лизинг представляет собой сделку, оформляемую двумя видами договоров: купли-продажи (поставки) - между лизингодателем и поставщиком оборудования и лизинга - между лизингодателем и лизингополучателем <1>.

- <1> Кабатова Е.В. Лизинг: правовое регулирование, практика. М.: ИНФРА-М, 1997. С. 78, 79.
- <2> Савранский М.Ю. Значение Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге и проблемы ее применения в России // Международное частное право: Сборник статей / Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. С. 99, 100.
- <3> Международное частное право: Учебник / Под редакцией Н.И. Марышевой. М., 2000. С. 256.

Правовая природа лизинга, главным образом применительно к положениям гражданского законодательства РФ, обстоятельно исследована В.В. Витрянским. С его точки зрения, лизинговые отношения в целом представляют собой не единую трехстороннюю сделку, а сложную структуру договорных связей, состоящую из договоров двух типов: договора купли-продажи, заключаемого между продавцом и лизингодателем, а также собственно договора лизинга, заключаемого между лизингодателем и лизингополучателем. Две самостоятельные двусторонние сделки - купли-продажи и аренды - даже при их самой тесной взаимосвязи не могут образовать третью сделку. При этом купля-продажа предстает как договор в пользу третьего лица, причем данное положение исключает применение нормы о возложении должником исполнения своего обязательства на третье лицо (ст. 313 ГК РФ). Обязанность арендодателя приобрести имущество, принадлежащее продавцу, охватывается содержанием обязательства, возникающего из договора лизинга <1>. Похожей точки зрения придерживается В. Медников, по мнению которого лизинг - это комбинация двух взаимосвязанных, но самостоятельных договоров - поставки и лизинга. Причем их взаимообусловленность выражается в том, что вступление в силу одного договора зависит от вступления в силу другого <2>.

<1> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая. С. 582, 611, 612.

<2> Медников В. Лизинг в международном праве // Закон. 1999. N 8. С. 40.

Исполнение обязательства в части поставки определенного имущества происходит с перемещением его через таможенную границу, в связи с чем возникают вопросы применения норм таможенного права.

Основной вопрос, который возникает при перемещении товаров через таможенную границу, относится к определению лица, которое может выступать в качестве декларанта.

На практике арендодатель выдвигает требование, чтобы в качестве декларанта выступал лизингополучатель, обосновывая это тем, что договор финансового лизинга является трехсторонним и лизингополучатель является одной из сторон данного договора. Таким образом, арендодатель переносит вышеприведенную позицию о правовой природе договора финансового лизинга на правоотношения, возникающие при перемещении товаров через таможенную границу. Между тем к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством (п. 3 ст. 2 ГК РФ).

Таможенное законодательство устанавливает порядок и правила, при соблюдении которых происходит перемещение товаров через таможенную границу. ТК РФ содержит требования, которым должен отвечать декларант, т.е. лицо, декларирующее товары, либо от имени которого декларируются товары.

В соответствии со ст. 126 ТК РФ в качестве декларанта имеют право выступать лица, указанные в ст. 16 ТК РФ, а также любые иные лица, правомочные в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации, т.е. круг лиц, которые могут быть декларантами, достаточно ограничен. При этом следует учитывать, что декларантом может быть только российское лицо за исключением некоторых случаев, которые не имеют отношения к рассматриваемой теме.

Из положений, содержащихся в ст. 16 ТК РФ, следует, что декларантом может быть, если перемещение товаров через таможенную границу осуществляется в соответствии с внешнеэкономической сделкой, заключенной российским лицом, российское лицо: 1) которое заключило такую внешнеэкономическую сделку или 2) от имени либо 3) по поручению которого эта сделка заключена.

Следует отметить, что действующий ТК РФ в сравнении с ТК РФ в редакции 1993 года ограничил круг лиц, которые могут выступать в качестве декларанта. Согласно ранее действовавшему ТК РФ декларировать товары могло лицо, перемещающее товары, и таможенный брокер (посредник). Лица, перемещающие товары, - лица, являющиеся собственниками товаров, их покупателями, владельцами либо выступающие в ином качестве, достаточном в соответствии с законодательством Российской Федерации для совершения с товарами действий, предусмотренных ТК РФ от собственного имени (ст. 18).

Как показывает практика, при совершении сделки финансового лизинга арендодатель самостоятельно заключает договор поставки с иностранным поставщиком, т.е. указанные лица являются сторонами договора. Таким образом, арендодатель заключает внешнеэкономическую сделку и в соответствии со ст. 16 ТК РФ должен декларировать товары. В данном договоре могут предусматриваться положения, в соответствии с которыми продавец уведомляется, что товар приобретается для последующей передачи в лизинг "конечному пользователю", пользующемуся правами и обязанностями покупателя по всем вопросам, связанным с приемкой, оформлением, хранением, использованием и владением и т.д. Указанные положения не меняют правового положения сторон, заключивших договор поставки, с точки зрения ст. 16 ТК РФ, т.к. лизингополучатель не заключает внешнеэкономическую сделку на поставку товаров.

Договор лизинга может предусматривать, что "лизингополучатель от имени лизингодателя по доверенности осуществляет необходимые действия для выполнения формальностей по таможенной очистке оборудования и завершению ее в сроки, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации, получает от имени лизингодателя на таможенном складе груз с полным комплектом товарораспорядительных и товаросопроводительных документов". Данный договор также не вносит изменений в правовое состояние сторон по договору поставки для определения декларанта.

Как уже указывалось, по договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Поскольку имущество поступает арендатору (лизингополучателю) во временное владение и пользование, в соответствии с п. 1 ст. 126 ТК РФ арендатор не может выступать в качестве декларанта, т.к. для этого необходимы правомочия по распоряжению товарами на таможенной территории Российской Федерации. Следует отметить, что ТК РФ в некоторых случаях предусматривает возможность выступать в качестве декларанта для лиц, имеющих право владения и (или) право пользования товарами на таможенной территории Российской Федерации (абз. 4 ст. 16), но это не относится к договору аренды. Таможенное законодательство понятия владения, пользования и распоряжения использует в значениях, определенных гражданским законодательством, которое и следует применять при рассмотрении правомочий лиц, перечисленных в ТК РФ.

Как показывает практика, в товаросопроводительных документах в качестве получателя товара указывается покупатель (лизингодатель), что предусматривается условиями договора поставки. В таких случаях в соответствии с Приказом ФТС России от 11 августа 2006 г. N 762 "Об утверждении Инструкции о порядке заполнения грузовой таможенной декларации и транзитной декларации" в графу 8 "Получатель" комплекта ТД 3 (грузовая таможенная декларация / транзитная декларация) необходимо перенести из соответствующей графы транспортного (перевозочного) документа сведения о получателе товаров: наименование и его местонахождение. Если в товаросопроводительных документах в качестве получателя товаров будет указан лизингополучатель, может ли он в таком случае выступать в качестве декларанта? Представляется, что при этих обстоятельствах лизингополучатель не приобретает каких-либо дополнительных признаков, которые относят его к лицу, заключившему внешнеэкономическую сделку, в соответствии с которой товары перемещаются через таможенную границу. Указание в товаросопроводительных документах в качестве получателя товаров лизингополучателя будет являться выполнением условий поставки, указанных в договоре, что регулируется гражданским законодательством.

Таким образом, лизингополучатель с учетом самостоятельности договоров поставки и лизинга, в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации не может выступать в качестве декларанта.

Еще одним доводом лизингодателя о своем участии в декларировании товаров является то, что лизингодатель, не являясь декларантом, может выступать лишь в качестве лица, ответственного за финансовое регулирование. Однако с этим доводом также согласиться нельзя, так как согласно упомянутому выше Приказу ФТС России N 762 в графе 9 грузовой таможенной декларации (лицо, ответственное за финансовое регулирование) необходимо указать сведения об одном из следующих лиц, являющемся инициатором ввоза товаров на таможенную территорию Российской Федерации и (или) их выпуска для свободного обращения:

о российском лице, заключившем (или от имени либо по поручению которого заключен) договор международной купли-продажи (мены) либо иной договор, заключенный при совершении внешнеэкономической сделки, в соответствии с которым товары ввезены или выпускаются для свободного обращения;

об иностранном лице, имеющем право распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации не в рамках внешнеэкономической сделки, одной из сторон которой выступает российское лицо;

о лице, являющемся собственником или владельцем декларируемых товаров на момент подачи ГТД, если декларируемые товары ввезены на таможенную территорию Российской Федерации в рамках односторонней внешнеэкономической сделки (без заключения соответствующего договора);

о лице, приобретшем имущественные права на декларируемые товары, в том числе на товары, ранее помещенные под иной таможенный режим на таможенной территории Российской Федерации, и получившем разрешение на пользование товарами в соответствии с условиями таможенного режима.

Таким образом, лизингодатель будет рассматриваться как российское лицо, заключившее (или от имени либо по поручению которого заключен) договор международной купли-продажи (мены) либо иной договор, заключенный при совершении внешнеэкономической сделки, в соответствии с которым товары ввезены или выпускаются для свободного обращения, т.е. как лицо, выступающее в качестве декларанта, поскольку в данном случае лицо, ответственное за финансовое урегулирование, будет совпадать с декларантом.

Стремление лизингодателя переложить обязанность по декларированию товара на лизингополучателя объяснимо, так как на декларанта таможенным законодательством возлагаются определенные обязанности: подать таможенную декларацию и представить в таможенный орган необходимые документы и сведения; по требованию таможенного органа предъявить декларируемые товары; уплатить таможенные платежи или обеспечить их уплату. Статья 161 ТК РФ устанавливает обязанность для декларанта по подтверждению соблюдения условий помещения товаров под заявленный таможенный режим, содержание которого предусматривает полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов либо возврат уплаченных сумм и (или) неприменение запретов и ограничений экономического характера, установленных в соответствии с законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Несомненно, что правильное определение лица, на которое ТК РФ возложена обязанность по декларированию товаров, является обстоятельством, способствующим своевременному завершению таможенного оформления, исключению возникновения споров между лизингодателем и лизингополучателем по поводу декларирования.

В периодической литературе высказано мнение о введении нового таможенного режима, который бы более отвечал на вопросы ввоза товаров по международному лизингу.

Международный лизинг для российских производителей представляет интерес как один из наиболее приемлемых и скорых способов обновления средств производства. Внешний лизинг с экономической точки зрения - это иностранные инвестиции в товарной форме. При лизинге возможна растянутая по времени периодическая форма оплаты, осуществление лизинговых платежей, в основном из средств, получаемых при эксплуатации предмета лизинга, а не из собственных или заемных средств. Кроме того, с точки зрения экономической безопасности производство товаров и услуг остается в руках отечественных производителей.

В России в настоящее время нет закона, который бы в полной мере стимулировал инвестиции в обновление средств производства и транспорта с помощью лизинговых операций. Принятие в 1998 г. Закона "О лизинге" не решило этой задачи. По итогам 2001 г. "лизинговая часть" в объеме российских инвестиций не превысила 1,5%. Низкая эффективность работы данного Закона, кстати довольно противоречивого, объясняется тем, что упор был сделан на развитие внутреннего лизинга, малообеспеченного как в финансовом плане, так и в материально-техническом. Машины, оборудование и средства транспорта, произведенные с помощью физически изношенных и морально устаревших средств производства, являются малопривлекательными в качестве предметов лизинга. Международный лизинг в этом отношении более продуктивен. Он дает нам возможность применить в народно-хозяйственном комплексе страны современные высокотехнологичные целые производственные комплексы, высокопроизводительные машины, оборудование и средства транспорта, в короткие сроки обновить производственную базу страны, ускорить экономическое развитие России, снизить темпы роста инфляции, в большей степени быть готовым к вступлению в ВТО.

Согласно статье, опубликованной в журнале "Таможенное регулирование & таможенный контроль", для стимулирования временного ввоза товаров по лизингу, являющихся средствами производства, т.е. ускорения обновления производственной базы страны, необходимо ввести положения о таможенном режиме "лизинг" в Таможенный кодекс Российской Федерации или внести изменения <1>. Далее следуют предложения о дополнении ст. ст. 212 и 213 ТК РФ в части полного условного освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов. Других обоснований для введения нового таможенного режима не приводится, т.е. авторы статьи считают, что правоотношения, возникающие в связи с ввозом товаров на таможенную территорию России по лизингу, в достаточной степени урегулированы положениями ТК РФ о временном ввозе товаров. При таком положении представляется недостаточно обоснованным само предложение о введении нового таможенного режима, тем более что авторы указанных предложений считают необходимым

дополнить нормы ТК РФ только положениями об уплате таможенных пошлин, налогов без анализа других элементов предлагаемого режима.

<1> России нужен новый таможенный режим // Таможенное регулирование & таможенный контроль. 2006. N 5. С. 56, 57.

Указанные авторы отметили, что существующая практика начисления таможенных платежей со стоимости предмета лизинга противоречит экономической логике и таможенному законодательству. Согласно ст. 322 ТК РФ "объектом обложения таможенными пошлинами, налогами являются товары, перемещаемые через таможенную границу. Налоговой базой для целей исчисления таможенных пошлин, налогов являются таможенная стоимость товаров и (или) их количество". Предмет лизинга (станок, оборудование, производственный комплекс) не является товаром. Он (предмет лизинга) в лизинговой сделке не покупается и не продается. Право собственности остается у лизингодателя. Продается-покупается услуга в виде права, которое лизингодатель предоставляет лизингополучателю, т.е. право пользоваться предметом лизинга в течение определенного времени за определенную плату. Меняет собственника только часть стоимости предмета лизинга, которая переходит из стоимости предмета лизинга (собственность лизингодателя) в стоимость продукции (собственность лизингополучателя), произведенной с использованием предмета лизинга <1>.

<1> России нужен новый таможенный режим // Таможенное регулирование & таможенный контроль. 2006. N 5. С. 57, 58.

Приведенное мнение, что предмет лизинга не является товаром, не согласуется с нормами ТК РФ. В соответствии со ст. 11 ТК РФ товаром является любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, а также перемещаемые через таможенную границу отнесенные к недвижимым вещам транспортные средства. Помимо товаров через таможенную границу перемещаются транспортные средства, которые используются в международных перевозках для платной перевозки лиц либо для платной или бесплатной промышленной или коммерческой перевозки товаров. Таким образом, ТК РФ относит все предметы, перемещаемые через таможенную границу, к товарам либо транспортным средствам. Такая классификация обусловлена особым правовым положением транспортных средств, перемещение которых через таможенную границу не порождает обязанности по уплате таможенных пошлин, налогов. Предмет лизинга при пересечении таможенной границы в связи с его предназначением следует отнести к товару, что влечет за собой уплату таможенных пошлин, налогов.

§ 3. Содержание таможенного режима экспорта товаров

При декларировании товаров, вывозимых с таможенной территории Российской Федерации в соответствии с таможенным режимом экспорта, в целях подтверждения соблюдения запретов и ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, необходимо представить соответствующие документы.

При вывозе некоторых категорий товаров необходимо представление лицензии, выданных Федеральной службой по военно-техническому сотрудничеству или Федеральной службой по техническому и экспортному контролю.

Вывоз товаров двойного назначения, экспорт которых контролируется, требует представления разрешения Комиссии по экспортному контролю.

Оформление разрешительных документов в указанных случаях происходит в установленном порядке.

Для выполнения контрактных обязательств достаточно часто экспортируются так называемые расходные материалы (краски, лаки, клеи, смазки, технические жидкости и т.д.), которые могут содержать в своем составе определенное количество этилового спирта. В соответствии с Федеральным законом от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" <1> к спиртосодержащей продукции относится пищевая или непищевая продукция с содержанием этилового спирта более 1,5% объема готовой продукции. Присутствие этилового спирта в продукции может явиться обстоятельством отнесения таковой к категории подакцизных товаров. Статья 181 НК РФ к подакцизным товарам относит спиртосодержащую продукцию (растворы, эмульсии, суспензии и другие виды продукции в жидком виде) с объемной долей этилового спирта более 9%.

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4553.

Приказ ФТС России от 13 июня 2007 г. N 721 "О компетенции таможенных органов по совершению таможенных операций в отношении подакцизных и других определенных видов товаров" <1> установил, что таможенные посты Центральной акцизной таможни, за исключением Специализированного таможенного поста Центральной акцизной таможни, являются специализированными таможенными органами, чья компетенция ограничивается исключительно совершением таможенных операций в отношении подакцизных и других определенных видов товаров, указанных в перечне приложения 1 к Приказу. В связи с этим грузовая таможенная декларация должна быть подана на специализированный таможенный пост, который уполномочен на проведение таможенного оформления подакцизных товаров, что порождает дополнительные вопросы у экспортеров.

<1> Российская газета. 2007. N 153.

Прежде всего необходимо принять во внимание, что таможенному оформлению на специализированных постах указанных таможен подлежит спиртосодержащая продукция с объемной долей этилового спирта более 9%, т.е. с меньшим содержанием этилового спирта продукция оформляется в других таможенных органах, должностные лица которых требуют представить документы, подтверждающие, что объем этилового спирта в продукции не превышает 9%.

Как правило, такими документами являются экспертные заключения на содержание спирта в исследуемой продукции. Для получения заключения заинтересованное лицо обращается с заявкой в соответствующее экспертное учреждение. К заявке прилагаются устав организации, свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, внешнеторговый контракт, дополнительные соглашения к нему, нормативно-техническая документация на изготовление экспортируемой продукции.

Можно привести в качестве примеров, когда на экспертизу направлялись масла смазочные, консервационные, жидкости охлаждающие, эмали, лаки. Как правило, в указанной продукции этиловый спирт не содержится, что подтверждается заключением экспертизы, проведение которой требует определенного времени.

В то же время анализ положений, содержащихся в Приказе ФТС России от 13 июня 2007 г. N 721, позволяет сделать вывод, что компетенция таможенных постов Центральной акцизной таможни устанавливается в отношении операций по ввозу подакцизных и других определенных видов товаров.

В соответствии с Приказом таможенные органы, указанные в приложении 2, обладают компетенцией по обеспечению импортеров акцизными марками, которыми маркируется ввозимая продукция.

Указанные в приложении 3 таможенные органы не обладают компетенцией по совершению таможенных операций в отношении ввозимых на таможенную территорию России товаров, классифицируемых в товарной позиции 3403 и подсубпозициях 2710 19 710 0 - 2710 99 000 0 ТН ВЭД России, за исключением некоторых товаров, которые перечислены в данном приложении.

Таможенные органы, указанные в приложении 3, не обладают компетенцией по совершению таможенных операций в отношении ввозимых на таможенную территорию России товаров, классифицируемых в товарной группе 24, товарных позициях 4011 и 4012 ТН ВЭД.

Указанные в п. 1 и приложении 4 таможенные органы обладают компетенцией по совершению таможенных операций в отношении ввозимых на таможенную территорию России подакцизных товаров, оборот которых подлежит лицензированию и (или) которые подлежат маркировке акцизными марками, а также виноматериалов, коньячных спиртов и пива.

Последующие пункты Приказа также относятся к ввозимой продукции.

Таким образом, действие указанного Приказа не распространяется на экспортируемые товары, поэтому требования таможенных органов о представлении документов о содержании этилового спирта в продукции, предназначенной для экспорта, являются необоснованными.

В связи с расширительным толкованием положений Приказа таможенными органами требуется разъяснение со стороны ФТС России.

Можно добавить, что до издания рассматриваемого Приказа действовал Приказ от 28 сентября 2006 г. N 948 "О компетенции таможенных органов по совершению таможенных операций в отношении подакцизных и других определенных видов товаров" <1>, который содержал аналогичные положения, регулировавшие вопросы ввоза товаров на таможенную территорию России, но таможенные органы требовали представления документов и на вывозимую продукцию.

<1> Российская газета. 2006. N 257.

Наряду с машиностроительной или приборостроительной продукцией в ряде случаев экспортируются товары животного происхождения (например, воск), что требует представления ветеринарного сертификата. Данное требование вытекает из письма Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 20 января 1994 г. N 19-8-05/250 "О порядке оформления экспорта и импорта животноводческих грузов в Российской Федерации", согласно которому животноводческие грузы вывозятся на экспорт только с ветеринарным сертификатом. В соответствии с Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 16 ноября 2006 г. N 422 "Об утверждении Правил организации работы по выдаче ветеринарных сопроводительных документов" продукты пчеловодства включены в Перечень грузов, подлежащих сопровождению сопроводительными документами.

Вывоз химической продукции по некоторым товарам требует представления заключения Постоянного комитета по контролю оборота наркотиков. Например, такие вещества, как ацетон, толуол, являющиеся растворителями лакокрасочных материалов, согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 30 июня 1998 г. N 681 "Об утверждении Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации", содержатся в списке прекурсоров, оборот которых ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами.

Экспортируемые товары вывозятся из России с использованием в том числе тары, изготовленной из древесины. В таких случаях при таможенном оформлении требуется представление фитосанитарного сертификата, подтверждающего соответствующую обработку древесины, из которой изготовлена тара.

Оформление фитосанитарного сертификата, в том числе на тару, предусмотрено Федеральным законом от 15 июля 2000 г. N 99-ФЗ "О карантине растений" <1>, согласно ст. 8 которого каждая партия подкарантинной продукции (подкарантинного материала, подкарантинного груза), ввозимой на территорию России или вывозимой с ее территории, сопровождается фитосанитарным сертификатом.

<1> СЗ РФ. 2000. N 29. Ст. 3008.

Порядок оформления фитосанитарных сертификатов установлен Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 14 марта 2007 г. N 163 "Об организации работ по выдаче фитосанитарных сертификатов и карантинных сертификатов" <1>.

<1> Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2007. N 19.

При выполнении требований названного Закона следует принять во внимание, что сертификат оформляется на каждую партию подкарантинной продукции, вывозимой с территории России.

Оформление и выдача сертификата осуществляется Россельхознадзором непосредственно или его территориальным органом, из региона деятельности которого происходит вывоз или поставка подкарантинной продукции.

Сертификат выдается на срок, который определяется с даты его выдачи до даты пересечения продукцией Государственной границы Российской Федерации, и составляет не более 14 дней при вывозе этой продукции в страны - члены ЕС, при вывозе в другие страны - не более 15 дней.

Решение о выдаче сертификата или об отказе в их выдаче принимается в течение 30 календарных дней со дня поступления заявки и прилагаемых к ней документов.

Для принятия решения о выдаче сертификата или об отказе в его выдаче необходимо представить следующие документы:

- 1) заверенные в установленном порядке копии: свидетельства о внесении записи о заявителе в Единый государственный реестр юридических лиц; свидетельства о постановке заявителя на учет в налоговом органе;
- 2) выписка из договора (контракта), на основании которого производится вывоз подкарантинной продукции с территории России, в части, касающейся фитосанитарных требований, предъявляемых к подкарантинной продукции (при заключении указанного договора (контракта) и наличии в нем таких требований) для получения сертификата.

Кроме того, Федеральная таможенная служба в своем письме от 14.04.2006 N 06-73/12815 "О сроке действия фитосанитарного сертификата" разъяснила, что в соответствии с абз. 2 подп. 9 п. 1 ст. 11 и абз. 2 ст. 13 ТК РФ, а также с абз. 2 ст. 8 Федерального закона от 15 июля 2000 г. N 99-ФЗ "О карантине растений" представление для целей таможенного оформления фитосанитарного сертификата, с истекшим сроком действия не допускается.

Сроки оформления сертификатов установлены Федеральной службой по ветеринарному и фитосанитарному надзору Министерства сельского хозяйства Российской Федерации в письме от 19 июля 2006 г. N ФС-АС-3/6075.

В соответствии с п. 2 ст. 59 ТК РФ требования таможенных органов при производстве таможенного оформления должны быть обоснованы и ограничены требованиями, установленными в соответствии с ТК РФ и необходимыми для обеспечения соблюдения таможенного законодательства Российской Федерации.

Положения об обоснованности и ограничении требований содержатся в ряде статей ТК РФ. Так, п. 2 ст. 124 ТК РФ устанавливает, что перечень сведений, подлежащих указанию в таможенной декларации, ограничивается только теми сведениями, которые необходимы для целей исчисления и взимания таможенных платежей, формирования таможенной статистики и применения таможенного законодательства. Правоприменительная практика показывает, что объем сведений определяется Федеральной таможенной службой, которая формирует его прежде всего исходя из своих ведомственных интересов.

Согласно п. 3 ст. 124 ТК РФ в таможенной декларации могут быть указаны основные сведения (в том числе в кодированном виде) с их перечислением, в частности сведения о декларанте. Сама формулировка "могут быть указаны" вызывает вопросы при составлении декларации: данное положение является обязательным или рекомендательным? Какие сведения о декларанте должны указываться в декларации? В законе характер и объем таких сведений не раскрывается. Ответы на эти вопросы содержатся в ведомственных актах Федеральной таможенной службы. Приказ ФТС от 25 апреля 2007 г. N 536 "Об утверждении Перечня документов и сведений, необходимых для таможенного оформления товаров в соответствии с выбранным таможенным режимом" <1> возлагает обязанность на декларанта по представлению сведений и определяет их объем, так, о декларанте должны быть представлены документы, подтверждающие правоспособность лиц, сведения о которых указаны в декларации, по осуществлению деятельности на территории России (к таким документам Приказ относит учредительные документы, свидетельство об аккредитации филиала либо представительства, паспорт, свидетельство о государственной регистрации юридического лица либо свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя); документы, свидетельствующие о постановке лиц на учет в налоговых органах.

<1> Российская газета. 2007. N 124.

В соответствии со ст. 52 ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. Статья 51 ГК РФ устанавливает, что юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц, в связи с чем представляется необходимым передача в таможенный орган свидетельства о государственной регистрации юридического лица.

В Приказе имеется подпункт, в соответствии с которым представлению подлежат иные документы и сведения, не вошедшие в Перечень, но представление которых требуется в соответствии с иными нормативными правовыми актами ФТС России. Таким образом, перечень документов не является закрытым и таможенные органы могут потребовать практически любые документы.

На практике таможенные органы выставляют требования о предоставлении регистрационных документов без раскрытия того, что относится к таким документам. В частности, требуется предоставление информационного письма об учете юридического лица в Статрегистре Росстата, кроме этого, справку банка об открытии расчетных счетов. Без предоставления указанных документов, которые не имеют значения для выпуска товаров при оплате таможенных платежей и соблюдении ограничений, таможенный орган запрещает выпуск товаров, при этом не учитываются положения п. 5 ст. 131 ТК РФ, в соответствии с которым если отдельные документы не могут быть представлены одновременно с таможенной декларацией, по мотивированному обращению декларанта в письменной форме таможенные органы в письменной форме разрешают представление таких документов в срок, необходимый для их получения, но не позднее чем в течение 45 дней после принятия таможенной декларации, если иной срок для представления отдельных документов и сведений не предусмотрен ТК РФ. В таком случае декларант представляет в письменной форме обязательство о представлении документов в установленный срок.

Глава 4. ОСОБЕННОСТИ ПОМЕЩЕНИЯ ТОВАРОВ ПОД ЭКОНОМИЧЕСКИЕ, ЗАВЕРШАЮЩИЕ И СПЕЦИАЛЬНЫЕ ТАМОЖЕННЫЕ РЕЖИМЫ

§ 1. Особенности правового регулирования таможенного режима переработки на таможенной территории

Таможенный режим переработки товаров на таможенной территории относится к экономическим режимам и активно используется в хозяйственной практике, поскольку, как уже указывалось, большое количество авиационной техники российского происхождения было экспортировано в зарубежные страны. Эксплуатация техники требует ее ремонта, модернизации, что в определенных случаях возможно в условиях производственной базы, находящейся в России.

Необходимо отметить, что рассматриваемый режим востребован предприятиями не только авиационной промышленности, но и других отраслей народного хозяйства страны.

Северо-запад страны является развитым промышленным регионом. Данный режим широко используется предприятиями Санкт-Петербурга и Ленинградской области, среди которых - представители швейного производства, машино-, приборо- и судостроения. Объемы продукции, производимой в рамках таможенного режима переработки на таможенной территории, весьма велики, поэтому эта тема заслуживает пристального внимания и анализа. Режим переработки на таможенной территории развивает промышленность, способствует загрузке производственных мощностей, созданию новых рабочих мест, уменьшению безработицы, притоку инвестиций, развитию внешнеэкономических связей, как отдельного региона, так и страны в целом, развитию новых технологий, производственного процесса в конкретной области промышленности.

Преимущества для страны-переработчика:

- желание загрузить простаивающие производственные мощности стимулирует отечественных производителей использовать данный режим в те периоды, когда на внутреннем рынке предложения практически отсутствуют или имеются в небольшом количестве;

- создание новых рабочих мест;

- в процессе переработки исходное сырье может быть и российского происхождения. Это ведет к развитию национальных отраслей, производящих необходимые товары для переработки.

С точки зрения пополнения доходной части федерального бюджета режим переработки на таможенной территории играет небольшую роль, так как при соблюдении всех условий режима и вывоза продуктов переработки таможенные пошлины, налоги согласно ТК РФ не уплачиваются. Но при этом он оказывает огромное положительное влияние на улучшение экономической сферы страны с точки зрения развития промышленности, внешнеэкономических связей.

Режим переработки на таможенной территории привлекателен и для заказчиков:

- за счет осуществления производственного процесса в странах с более низкими расходами на заработную плату себестоимость продукции снижается;

- использование производственных мощностей другого государства без траты средств на строительство собственных в случае их отсутствия в стране-заказчике;

- отсутствие в стране-заказчике необходимых технологий побуждает к использованию рассматриваемого режима;

- важно отметить, что заказчик освобождается от уплаты таможенных пошлин <1>.

<1> Ильина В.А. Особенности применения таможенного режима переработки на таможенной территории // Ученые записки Санкт-Петербургского филиала РТА. 2005. N 2. С. 160, 180, 181.

В соответствии с п. 1 ст. 173 ТК РФ одним из требований для помещения товаров под режим переработки на таможенной территории является наличие разрешения таможенного органа, с получением которого допускается переработка.

Главным критерием для предприятия в целях оценки регулирующего воздействия новой редакции ТК РФ является время, требуемое для получения разрешения на переработку.

Необходимость сокращения потерь времени имеет значение для всех предприятий, поскольку выполнение принятых на себя обязательств происходит в определенные сроки, срыв которых влечет наступление за собой штрафных санкций.

Для ряда предприятий сокращение временных затрат имеет особое значение, например для предприятий авиационной отрасли, т.к. простой дорогостоящей авиационной техники влечет за собой значительные убытки, а потеря боеспособности истребительной авиации является совершенно недопустимым обстоятельством. В связи с этим ускорение процесса ремонта, поставки запасных частей приобретает исключительное значение для сохранения рынков для российских производителей такой продукции.

Острота конкурентной борьбы характеризуется следующим примером: всемирно известная фирма "Боинг" гарантирует заказчику поставку запасных частей в течение 72 часов. Очевидно, что

национальное законодательство способствует таким гарантиям. Ориентируясь на такой срок, следует обратиться к ТК РФ.

Потребность в ремонте, поставке запасных частей заказчикам, которым в предшествующие годы поставлены российские самолеты, весьма значительна, поскольку на рынки было поставлено значительное количество самолетов. Кроме поставки запасных частей, возникают вопросы модернизации самолетов, проведения ремонта как самолетов, так и отдельных агрегатов, бортового оборудования.

Выполнение таких работ возможно с использованием режима переработки на таможенной территории.

Нормы, регулирующие вопросы переработки, содержатся в гл. 19 ТК РФ (§ 1), которая определяет содержание рассматриваемого таможенного режима; раскрывает операции по переработке, включающие: 1) собственно переработку или обработку товаров; 2) изготовление новых товаров, в том числе монтаж, сборку или разборку товаров; 3) ремонт товаров, в том числе их восстановление, замену составных частей, восстановление их потребительских свойств; 4) переработку товаров, которые содействуют производству товарной продукции или облегчает его, даже если эти товары полностью или частично потребляются в процессе переработки.

Вопросы переработки с учетом специфики авиационной промышленности содержатся в Постановлении Правительства Российской Федерации от 8 августа 1999 г. N 908 "Об особенностях применения таможенных режимов переработки на таможенной территории и переработки под таможенным контролем при ремонте российской авиационной техники" <1> и Приказе Государственного таможенного комитета Российской Федерации от 12 октября 1999 г. N 692 "Об особенностях применения таможенного режима переработки под таможенным контролем при ремонте российской авиационной техники" <2>, которые применяются в части, не противоречащей новой редакции ТК РФ.

<1> СЗ РФ. 1999. N 34. Ст. 4276.

<2> Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2000. N 1.

Таким образом, объем нормативного материала внешне говорит о том, что все вопросы урегулированы с учетом интересов российского производителя и иностранного заказчика. Но правоприменительная практика показывает, что конкурировать с иностранными производителями авиационной техники в условиях действующей нормативной базы, включая положения новой редакции ТК РФ, достаточно сложно.

Для получения разрешения на переработку в таможенный орган подается заявление, содержащее целый ряд сведений, в том числе о заявителе; предприятиях-смежниках, которые непосредственно могут совершать операции по переработке; о товарах, предназначенных для переработки; продуктах переработки; а также об отходах и остатках; об операциях по переработке товаров, о способах и сроках их совершения; о местонахождении производственных мощностей, с использованием которых совершаются операции по переработке; о норме выхода продуктов переработки; о способах идентификации ввезенных товаров в продуктах переработки; о замене ввезенных товаров эквивалентными товарами; о сроке переработки товаров. К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие заявленные сведения.

Приведенный объем сведений, содержащихся в ст. ст. 179 - 180 ТК РФ, требует значительного времени для их сбора заинтересованным лицом и последующей проверки со стороны таможенного органа, который рассматривает заявление и приложенные к нему документы в течение 30 дней со дня их принятия. При этом таможенный орган вправе продлить срок рассмотрения заявления, но не более чем до двух месяцев со дня его принятия.

Можно воспользоваться порядком, указанным в Постановлении Правительства Российской Федерации для замены ввозимых с целью ремонта неисправных изделий на аналогичные до ввоза предназначенных для ремонта, т.е. прибегнуть к эквивалентной компенсации (ст. 186 ТК РФ), которая призвана существенно сократить время на замену неисправных изделий. В соответствии с указанной статьей ТК РФ с разрешения таможенного органа ввезенные товары, помещенные под таможенный режим переработки на таможенной территории, могут быть заменены другими товарами, в том числе российскими, если они совпадают по своему описанию, качеству и техническим характеристикам с ввезенными товарами. Если эквивалентная компенсация разрешается, вывоз продуктов переработки допускается до ввоза товаров для переработки при условии наличия разрешения на переработку. Таким образом, возможность эквивалентной компенсации должна быть предусмотрена разрешением на переработку, которое выдается после рассмотрения заявления в указанном выше порядке, т.е. эквивалентная компенсация может быть использована в обычном порядке, т.е. с затратой значительного времени.

Необходимо отметить, что эквивалентная компенсация - это равноценная замена, что вытекает из содержания п. 1 ст. 186 ТК РФ, в соответствии с которым ввезенные товары могут

быть заменены другими товарами, в том числе российскими, если они совпадают по своему описанию, качеству и техническим характеристикам с ввезенными товарами.

На практике нередко эквивалентная компенсация понимается как возможность замены ввезенных товаров другими товарами, даже если они не отвечают другим признакам такой компенсации. Например, в ходе проведения ремонтных работ выясняется, что ввезенные на таможенную территорию для ремонта товары оказываются не ремонтнопригодными, т.е. их восстановление является невозможным по техническим причинам или экономически нецелесообразным. В таких случаях предлагается произвести равноценную замену на другой товар, но такая замена не будет отвечать указанным выше признакам, содержащимся в ст. 186 ТК РФ, т.к. она не является равноценной, поскольку с одной стороны присутствует товар, не отвечающий качеству и техническим характеристикам, при чем с невозможностью их восстановления, с другой - товар с наличием таких характеристик.

Как показывает практика, заявление о выдаче разрешения рассматривается в течение месяца. Такой срок рассмотрения связывается еще и с тем, что таможенный орган выясняет вопросы, относящиеся к определению таможенной стоимости планируемых к ввозу изделий, классификации товара по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности. Статья 180 ТК РФ определяет перечень сведений, которые должны содержаться в заявлении о выдаче разрешения на переработку, но он необоснованно расширяется таможенными органами. Помимо сведений, обозначенных в указанной статье, таможенный орган запрашивает оригиналы договоров и инвойсов при наличии заверенных копий; документы, подтверждающие обоснованность проведения гарантийного ремонта (авианакладные, акты приема-передачи, формуляры самолетов, паспорта изделий); калькуляцию ремонтных работ. Некоторые требования таможенных органов можно отнести к разряду экзотических (представление договора аренды офиса, бухгалтерского баланса за последний отчетный период).

При этом следует помнить, что ряд вопросов в соответствии с ТК РФ должен исследоваться при декларировании товара, например, определение таможенной стоимости товаров, классификация товаров по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности России. Получение разрешения на переработку является своеобразной предварительной процедурой для осуществления ремонта (модернизации) на территории России.

Необходимо отметить, что ремонт ряда изделий может занимать от 10 до 30 дней, т.е. меньше, чем подготовка документов к подаче заявления и рассмотрение заявления в таможенном органе.

Получение разрешения в месячный срок еще не говорит о том, что предприятие может ввозить изделие для ремонта на таможенную территорию России. В разрешении, как правило, ставится условие обеспечения уплаты таможенных платежей. В соответствии со ст. 337 ТК РФ обеспечение уплаты таможенных платежей, налогов не предоставляется, если сумма подлежащих уплате таможенных пошлин, налогов, пеней и процентов составляет менее 20 тыс. рублей, а также в случаях, когда таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые перед ним, будут выполнены. Следует отметить, что стоимость ввозимых для ремонта изделий, даже остаточная, не дает возможности воспользоваться освобождением от обеспечения уплаты таможенных пошлин, налогов. В то же время таможенный орган, исходя из общей концепции ТК РФ, действует руководствуясь презумпцией недобросовестности участника внешнеторговой деятельности, т.е. заранее предполагается, что предприятие предпримет какие-либо меры к нарушению таможенного законодательства, связанному с уклонением от уплаты таможенных пошлин, налогов.

При этом для оценки обстоятельств, дающих основание полагать, что взятые обязательства будут выполнены, совершенно не принимается во внимание, что ремонт и модернизация авиационной техники выполняются в рамках международного военно-технического сотрудничества, стороной в котором выступает Российская Федерация, предприятием-переработчиком является федеральное государственное унитарное предприятие, ввоз изделий осуществляется лишь при наличии разрешительных документов Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству, которая контролирует обоснованность и сроки ввоза изделий, а стороной по договору ремонта или модернизации выступают высшие государственные органы, уполномоченные в области обороны той или иной страны.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1> все вопросы, связанные с военно-техническим сотрудничеством Российской Федерации с иностранными государствами, находятся в исключительном ведении органов государственной власти Российской Федерации.

<1> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.

Военно-техническое сотрудничество с иностранными государствами основывается на принципах государственной монополии на деятельность в области военно-технического сотрудничества, государственного протекционизма в этой области. Методы, с помощью которых осуществляется государственное регулирование, отвечают принципам, перечисленным в ст. 2 названного Закона, и определяют разрешительный порядок деятельности в области военно-технического сотрудничества, лицензирование ввоза и вывоза продукции военного назначения.

Закон запрещает внешнеторговую деятельность в отношении продукции военного назначения российскими организациями, не получившими в установленном порядке права на осуществление этой деятельности.

Деятельность в рассматриваемой области находится под государственным контролем, в частности, контролируется соблюдение международных обязательств Российской Федерации в этой области. Государственный контроль со стороны соответствующих органов исполнительной власти распространяется на разработку, производство и поставку продукции военного назначения.

Необходимо отметить, что военно-техническое сотрудничество с иностранными государствами строится в соответствии с решениями Президента Российской Федерации об установлении такого сотрудничества с иностранными государствами, а также о приостановлении, прекращении и возобновлении сотрудничества. Президент Российской Федерации принимает решения о проведении переговоров о заключении международных договоров по представлению Правительства Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации в пределах своих полномочий заключает международные договоры по вопросам военно-технического сотрудничества, которые являются основой для заключения внешнеторговых контрактов предприятиями с иностранными заказчиками при соблюдении иных требований российского законодательства.

Участвовать в военно-техническом сотрудничестве могут лишь государственные посредники - специализированные федеральные государственные унитарные предприятия, образованные по решению Президента Российской Федерации, а также российские организации - разработчики и производители продукции военного назначения, получившие в установленном порядке право на осуществление внешнеторговой деятельности в отношении продукции военного назначения.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 10 сентября 2005 г. N 1062 "Вопросы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами" <1> ввоз в Российскую Федерацию, в том числе временный ввоз, и вывоз из Российской Федерации, в том числе временный вывоз, передача в аренду, финансовую аренду (лизинг), вывоз на переработку, продукции военного назначения при осуществлении военно-технического сотрудничества производятся на основании решений Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации или Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству по лицензиям, выдаваемым Федеральной службой по военно-техническому сотрудничеству.

<1> СЗ РФ. 2006. N 38. Ст. 3800.

Решения о вывозе продукции военного назначения принимаются во исполнение международных договоров Российской Федерации, а также на основании обращений иностранных заказчиков.

По результатам работы субъекты военно-технического сотрудничества представляют отчеты в Федеральную службу по военно-техническому сотрудничеству по установленной этой службой форме.

Лицензия, выданная на ввоз (вывоз) продукции военного назначения, является необходимым условием для производства таможенного оформления и проведения таможенного контроля такой продукции.

Для ведения статистического учета и анализа исполнения выданных лицензий организации-заявители ежеквартально представляют в Федеральную службу по военно-техническому сотрудничеству отчет по утвержденной форме с указанием количества ввезенной (вывезенной) продукции.

Таким образом, перемещение через таможенную границу продукции военного назначения происходит под контролем не только таможенных органов, но и других государственных органов, что, несомненно, должно оказывать влияние на принятие со стороны таможенных органов решений об обеспечении уплаты таможенных платежей. Представляет интерес письмо Федеральной таможенной службы от 15 апреля 2004 г. N 01-06/13988 "О направлении разъяснений": "В связи с поступающей в ГТК России информацией о требованиях таможенных органов обеспечения уплаты таможенных платежей в отношении большегрузных транспортных средств, временно ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации в качестве товаров с полным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 марта 2003 г. N 147

"О дополнительных мерах государственной поддержки российского автомобильного транспорта, предназначенного для осуществления международных перевозок", ГТК России разъясняет следующее.

Статьями 152, 160 и 337 Таможенного кодекса Российской Федерации установлено право таможенных органов требовать предоставления обеспечения уплаты таможенных платежей при помещении товаров под таможенные режимы, предусматривающие осуществление условного выпуска. Вместе с тем в соответствии с п. 2 ст. 337 ТК РФ обеспечение уплаты таможенных платежей не требуется, в частности, в случаях, если таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые перед ним, будут выполнены.

Ввиду того что рассматриваемые товары ограничены к использованию в Российской Федерации, о чем имеются соответствующие отметки в их регистрационных документах, а также, что контроль за их эксплуатацией и коммерческими операциями с ними осуществляются и другими государственными службами, предъявление таможенными органами требований по обеспечению уплаты таможенных платежей должно быть обоснованным и адекватным деятельности российских организаций как международных перевозчиков...

Требование по обеспечению уплаты таможенных платежей следует предъявлять в случае неоднократного нарушения владельцем большегрузных автомобильных транспортных средств таможенного законодательства Российской Федерации в части уклонения либо содействия уклонению от уплаты таможенных платежей за перемещаемые товары" <1>.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2004. N 7.

Таким образом, контроль в данном случае других государственных органов явился обстоятельством для отдельного рассмотрения вопроса, связанного с обеспечением уплаты таможенных платежей.

ТК РФ в своей основе имеет концепцию, в соответствии с которой происходит регулирование отношений с так называемыми фирмами "однодневками", которые создаются для проведения сомнительных операций, преследующих цель уклонения от уплаты таможенных платежей. Такое отношение проецируется и на предприятия, имеющие репутацию законопослушных участников внешнеторговой деятельности, известные не только в России, но и за рубежом. Именно такая концепция побуждает таможенные органы к перестраховке, к поискам правонарушений там, где их не имеется.

Обеспечительные меры в отношении ряда изделий, стоимость которых составляет миллионы долларов США, отвлекают значительные оборотные средства предприятия и в конечном итоге удорожают ремонтные работы.

Следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 18 Федерального закона "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" <1> государственные и муниципальные предприятия не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий и т.п. Таким образом, получение той же банковской гарантии потребует дополнительного времени для согласования с собственником, а затем для оформления документов в соответствующем банке.

<1> СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4746.

Совершенно расплывчатая формула, содержащаяся в п. 2 ст. 337 ТК РФ, в соответствии с которой обеспечение уплаты таможенных пошлин, налогов не предоставляется, когда таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые перед ним будут выполнены, приводит к произвольному ее применению со стороны таможенных органов, о чем известно Федеральной таможенной службе, ответственные сотрудники которой приводят следующие примеры: "при временном ввозе товары считаются условно выпущенными. А это значит, что если у должностных лиц таможенных органов возникают сомнения в том, что условия и требования таможенного законодательства будут соблюдены, то они могут потребовать обеспечения уплаты таможенных платежей. Это обстоятельство сегодня является основным препятствием к более широкому применению режима временного ввоза.

Дело доходит до курьезов. Одна уважаемая таможня потребовала обеспечения уплаты таможенных платежей в отношении трех временно ввезенных самолетов российского производства, но иностранных по статусу. В Россию их перегнали всего на неделю с тем, чтобы провести тестирование агрегатов и оборудования. Самолеты, как известно, машины дорогостоящие, и обеспечение за каждый из них составило примерно от 12 до 18 миллионов долларов. И непонятно, чем руководствовались сотрудники таможни. У предприятия, которое проводило тестирование, таких средств нет. А отказ исполнять взятые обязательства может привести к тому, что за рубежом перестанут закупать нашу авиатехнику. К тому же России

выгодно, чтобы работы по тестированию и ремонту авиалайнеров производились на ее территории.

И этот случай не единичный. Известно, когда обеспечение требовали в отношении рыболовного траулера стоимостью порядка 8 миллионов долларов. С точки зрения здравого смысла делать этого, конечно, не стоило. Траулер - не партия компьютеров, которые легко могут раствориться на просторах нашей страны, он никуда не денется. Выйдет в море на промысел и вернется. С ним всегда есть связь, а значит, его можно найти. Зачем в отношении его требовать обеспечение? Тем более что предоставлено только частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов.

Еще был случай, когда таможня потребовала внести обеспечение за спутник, который в соответствии с международными договоренностями ввезли в Россию для коммерческого запуска.

Закон говорит о том, что если у таможни есть сомнения, она вправе потребовать обеспечение уплаты таможенных платежей. Четких границ, когда надо и когда не надо применять обеспечение при временном ввозе, закон не устанавливает. А таможенники, как показывает практика, к решению этого вопроса подходят не всегда разумно.

К нам поступают такие обращения, иногда это действительно "крик души". Мы рассылаем в таможенные органы свои разъяснения - при каких обстоятельствах логично применять обеспечение. Но в целом проблема существует, и надеяться пока приходится только на здравый смысл" <1>.

<1> Карамзина Л.В. Закон и здравый смысл // Таможня. 2005. N 17 (136). С. 9.

Приведенные примеры касаются применения режима временного ввоза, но они характерны и для переработки на таможенной территории, поскольку в этом режиме товары также находятся в статусе условно выпущенных. Более того, ввозимые для переработки авиационная техника, блоки, агрегаты, системы находятся в неработоспособном состоянии и требуют ремонта.

Большие перспективы прогнозировались со стороны Федеральной таможенной службы в связи с внедрением системы управления рисками, которая должна была бы решить, в частности, злободневные вопросы с обеспечением уплаты таможенных пошлин, налогов. Каковы результаты внедрения указанной системы?

Как уже указывалось, при помещении товаров под таможенный режим требуется представление большого объема документов, содержащих сведения, необходимые с точки зрения таможенных органов для осуществления таможенного контроля. Таможенный контроль находится в основе таможенного оформления, который и определяет, какие действия должны быть совершены и какие документы должны быть представлены в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства.

В научной литературе отмечалось: "важной проблемой продолжает оставаться выбор той или иной формы таможенного контроля (либо нескольких сразу). Например, в соответствии с ТК РФ 1993 г. такого рода решения принимались, как правило, ситуативно, то есть по усмотрению должностных лиц. Так, в соответствии со ст. 187 ТК РФ 1993 г. при проведении таможенного контроля таможенные органы использовали, как правило, те его формы, которые являлись достаточными для обеспечения соблюдения законодательства РФ о таможенном деле. При необходимости таможенные органы могли использовать все формы таможенного контроля. Таким образом, просматривались явно безграничные дискреционные полномочия, создававшие почву для злоупотреблений" <1>.

<1> Халипов С.В. Таможенный контроль (административно-правовой анализ): Учебно-практическое пособие. М.: Издательство "ТАМОЖНЯ.РУ", 2005. С. 30.

Неудивительно, что за создание в РФ более дифференцированного подхода при таможенном оформлении и контроле участников ВЭД выступают и представители так называемых деловых кругов. В качестве примера можно отметить следующие предлагаемые критерии:

срок существования юридического лица, форма собственности, степень наполнения уставного капитала;

регулярность перемещения товаров через границу РФ;

платежеспособность, соблюдение налоговой дисциплины, возможность предоставления гарантийных обязательств;

отсутствие фактов привлечения к ответственности за совершение таможенных правонарушений;

отсутствие задолженности перед таможенными органами по наложенным взысканиям и подлежащим уплате таможенным платежам;

соответствующие рекомендации от местных органов исполнительной власти.

Отмеченные критерии должны быть одинаковыми для всех, четко сформулированными и достаточно строгими <1>.

<1> Таможня. 2000. N 4. С. 4.

Безусловно, является правильным вывод, что система анализа и управления рисками, на которой строится администрирование любого бизнес-процесса, заключается в определении приоритетных и ключевых направлений деятельности и соответствующего распределения имеющихся ресурсов. Сегодня в соответствии с Международной конвенцией об упрощении и гармонизации таможенных процедур управление рисками в таможенной службе - это базисный принцип современных методов таможенного контроля, который позволяет оптимально использовать ресурсы таможенных органов, не уменьшая при этом эффективности таможенного контроля, и освобождает большинство участников внешнеторговой деятельности от излишнего бюрократического контроля <1>.

<1> Таможенный контроль: Учебник / Под общей редакцией В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2006. С. 165.

Процессы глобализации привели к тому, что объемы товарооборота XXI века многократно превышают возможности самых развитых, опытных и технически оснащенных таможенных служб мира и попытка осуществлять всеобъемлющий, тотальный контроль в отношении всех товаров, перемещаемых через границу, привела бы к параличу внешней торговли и, как следствие, к катастрофическим последствиям для мировой торговли.

Учитывая указанные обстоятельства, таможенные службы, как правило, осуществляют таможенный контроль на основе принципа выборочности. Соответствующий принцип был закреплен и в правовых нормах ТК РФ 1993 г. При этом законодатель не установил конкретного правового механизма осуществления необходимой выборки объектов целенаправленного таможенного контроля. В частности, не были формализованы ни основания для выявления приоритетных областей таможенного контроля, ни порядок определения таких оснований.

Указанные правовые пробелы были восполнены в новой редакции ТК РФ 2003 г. с учетом соответствующих положений стандартных правил вышеназванной Конвенции, в связи с чем делались следующие прогнозы:

"Новые подходы провозглашены и в наиболее консервативной сфере таможенного регулирования, какой является таможенный контроль, этой важнейшей составляющей таможенного дела. Административный ресурс таможенных органов теперь будет сосредоточен на проведении таможенного контроля исходя из принципа выборочности, ограничиваясь только теми формами, которые достаточны для обеспечения соблюдения таможенного законодательства... В отличие от ныне действующей, фактически тотальной системы таможенного контроля, по новому ТК определение стратегии таможенного контроля осуществляется исходя из системы оценки рисков, под которыми понимается вероятность несоблюдения таможенного законодательства" <1>.

<1> Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Ю.Ф. Азарова и Г.В. Баландиной. М.: Норма, 2004. С. XV.

В соответствии с п. 1 ст. 358 ТК РФ при проведении таможенного контроля таможенные органы исходят из принципа выборочности и, как правило, ограничиваются лишь теми формами таможенного контроля, которые достаточны для соблюдения таможенного законодательства. Данный принцип в полной мере соответствует стандартному правилу 6.2 названной Конвенции, согласно которому таможенные органы ограничиваются минимумом, необходимым для соблюдения таможенного законодательства. Представляется, что минимум должен распространяться не только на формы таможенного контроля, но и на объем представляемых документов и сведений.

Применение системы управления рисками в таможенной сфере отечественный законодатель связывает (п. 2 ст. 358 ТК РФ) с возможностью решения таких задач, как предотвращение нарушений таможенного законодательства, характеризующихся:

- устойчивым характером;
- уклонением от уплаты таможенных пошлин, налогов в значительных размерах;
- наличием угрозы конкурентоспособности отечественных товаропроизводителей;
- наличием угрозы для других важных интересов государства, обеспечение соблюдения которых возложено на таможенные органы.

Правовая природа системы управления рисками основывается на выявлении, а также систематизации и формализации признаков, обычно указывающих на вероятность совершения

правонарушения. Следует заметить, что до принятия ТК РФ 2003 г. одним из основных инструментов должностного лица таможенного органа при осуществлении таможенного контроля была его интуиция и личный профессиональный опыт <1>.

<1> Таможенный контроль: Учебник / Под общей редакцией В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2006. С. 170.

В развитие норм ст. 358 ТК РФ ГТК России был издан Приказ от 26 сентября 2003 г. N 1069 "Об утверждении Концепции системы управления рисками в таможенной службе Российской Федерации".

Названная Концепция содержит основные понятия, применяемые системой управления рисками, ее элементы, основные задачи, принципы построения, а также, что немаловажно, цель и предпосылки ее разработки.

В соответствии с Концепцией система управления рисками предназначена обеспечить организацию эффективного контроля, что позволит в том числе оказывать благоприятные условия лицам, осуществляющим внешнеэкономическую деятельность и соблюдающим таможенное законодательство; ускорить перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Применение системы управления рисками в процессе таможенного контроля регламентировано рядом актов ГТК и ФТС России:

Приказ ГТК России от 26 марта 2004 г. N 367 "Об утверждении Плана-графика первоочередных мероприятий по разработке и внедрению Системы управления рисками (СУР) в процесс таможенного оформления и таможенного контроля в 2004 году";

Приказ ФТС от 3 декабря 2004 г. N 358 "Об особенностях действий должностных лиц отделов таможенного оформления, отделов организации таможенного оформления и таможенного контроля и других структурных подразделений региональных таможенных управлений и таможен, а также таможенных постов при применении системы управления рисками";

Приказ ФТС от 13 июля 2005 г. N 638 "Об утверждении Типового положения о подразделении координации и применения системы управления рисками регионального таможенного управления";

Приказ ФТС от 16 сентября 2005 г. N 871 "Об утверждении Типового положения об отделе применения системы управления рисками таможни";

Приказ ФТС от 3 мая 2007 г. N 554 "Об утверждении Правил взаимодействия при применении системы управления рисками";

письмо ФТС от 4 мая 2006 г. N 01-06/15288 "О направлении обзора по системе управления рисками" <1>;

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2006. N 7.

письмо ФТС от 30 декабря 2005 г. N 01-06/47126 "Об отдельных вопросах контроля применения системы управления рисками".

Таким образом, система управления рисками, если судить по объему приказов, писем ФТС, в достаточной мере разработана и должна успешно применяться на практике. Но, как видно из анализа применения таможенными органами положений ТК РФ, регулирующих таможенные режимы, это далеко не так, о чем свидетельствует, прежде всего, объем представляемых заинтересованным лицом документов и сведений.

О низкой эффективности применения системы управления рисками отмечается в ряде публикаций.

Эксперты Европейской комиссии, изучив в первом полугодии 2005 г. в ФТС России практику реализации проекта "Система управления рисками для совершенствования таможенных процедур в Российской Федерации" пришли к заключению "...еще не настало время оценивать предварительный успех осуществленных на сегодня шагов по внедрению системы. Отсутствие современных и прочно интегрированных систем обработки данных наряду с отсутствием столь же современных сетей передачи данных, доступных торговым операторам и персоналу ФТС, является очевидным препятствием на пути эффективного внедрения и применения определенных бизнес-процессов и прикладной централизованной технологии..." <1>.

<1> Таможенная стоимость: Учебник / Под общей ред. Л.А. Бондарь и В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2007. С. 338, 339.

В 2005 г. Халипов С.В. отмечает: "ТК РФ, заимствовав из Киотской конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур положения, касающиеся системы управления рисками,

юридически полностью так и не адаптировал данную новеллу к национальному таможенному законодательству. Это обстоятельство порождает дополнительные вопросы.

1. Что означает достаточность применяемых форм таможенного контроля (п. 1 ст. 358 ТК РФ)?

2. В каких случаях таможенные органы вправе запрашивать дополнительные документы и сведения (п. 3 ст. 367 ТК РФ)?

3. Каким должен быть информационный объем сведений и что может служить их источником, чтобы можно было говорить о правовых основаниях применения таких форм таможенного контроля, как, например, таможенный досмотр товаров и транспортных средств; личный досмотр; осмотр помещений и территорий; специальная таможенная ревизия" <1>.

<1> Халипов С.В. Таможенный контроль (административно-правовой анализ): Учебно-практическое пособие. М.: Издательство "ТАМОЖНЯ.РУ", 2005. С. 36.

По прошествии трех лет со времени введения в действие новой редакции ТК РФ в 2007 г. директор Департамента государственного регулирования внешнеторговой деятельности Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации Г.В. Баландина дает следующую характеристику применению системы управления рисками: "Новая идеология осуществления таможенного контроля на основе анализа и управления риска, к сожалению, во многом пока только норма Таможенного кодекса. Мировое таможенное сообщество давно убедилось в бесперспективности и неэффективности тотального контроля. Реализация этого стандарта требует от таможни качественно иного уровня - интеллектуальной таможни. В словосочетании "анализ и управление рисками" ключевым является слово "анализ", что предполагает наличие в таможне не просто аналитиков, а специалистов, профессионально владеющих знаниями в области международного разделения труда, ценообразования, производства, правил и обычаев ведения внешней торговли (в региональном и секторальном аспектах), транспортной логистики. Эффективно управлять рисками означает уметь предвидеть их, рационально использовать ограниченные ресурсы таможенных органов для предупреждения и предотвращения нарушений таможенных правил" <1>.

<1> Баландина Г.В. Россия и Киотская конвенция: начало пути // Национальный альманах таможенных брокеров. 2007. N 1.

Из приведенного можно сделать вывод, что известное время прошло, но мало что изменилось, а высказывавшиеся прогнозы пока не оправдались, поскольку эффективное внедрение системы управления рисками не может произойти без дополнительного нормативного регулирования, обучения специалистов, внедрения современной техники.

Статья 160 ТК РФ предусматривает предоставление гарантий соблюдения таможенного режима, в качестве которых наряду с предоставлением обеспечения уплаты таможенных платежей, представлением обязательства об обратном вывозе временно ввезенных товаров рассматриваются иные гарантии надлежащего исполнения обязанностей, о которых официальной позиции со стороны Федеральной таможенной службы не высказано, но еще в 2005 г. допускалась возможность использования иных гарантий: "сейчас мы продумываем возможные альтернативы применению обеспечения уплаты таможенных платежей в качестве гарантии соблюдения условий экономических режимов. Статья 160 Таможенного кодекса ("Гарантии соблюдения таможенного режима") это допускает. Но как оказалось, нам самим придумать такие гарантии сегодня довольно сложно. Возможно, бизнес-сообщество, учитывая его заинтересованность, нам в этом деле поможет.

В европейских странах в ряде случаев подписывается соглашение между таможней и заинтересованной компанией, как правило, крупной. По данному соглашению компания в рамках закона получает определенные послабления и со своей стороны обязуется соблюдать законодательство, гарантирует предоставление дополнительной отчетности и ведение учета по устраивающей таможню форме.

По российскому законодательству таможня не может устанавливать для фирмы определенную систему учета, если не применяются положения ст. 68 Таможенного кодекса. Хотя нам очень бы хотелось иметь такое право для экономических таможенных режимов, в особенности связанных с переработкой товаров" <1>.

<1> Карамзина Л.В. Таможенные режимы: что показал мониторинг // Таможня. 2005. N 14 (133). С. 7.

Прошло более двух лет, однако до настоящего времени не сформулировано каких-либо условий, которым должны отвечать такие гарантии, поскольку любая гарантия должна быть приемлема для таможенных органов.

В соответствии с п. 6 ст. 358 ТК РФ федеральная служба, уполномоченная в области таможенного дела, и другие таможенные органы в целях повышения эффективности таможенного контроля стремятся к взаимодействию с участниками внешнеэкономической деятельности, перевозчиками и иными организациями, деятельность которых связана с осуществлением внешней торговли товарами, и их профессиональными объединениями (ассоциациями). Приведенное положение носит декларативный характер и не обязывает Федеральную таможенную службу к конкретным действиям.

Более того, применение системы анализа и управления рисками, доведение до таможенных органов профилей рисков осуществляются в закрытом режиме, т.е. механизм осуществления таможенного контроля недоступен для участников внешнеторговой деятельности, прежде всего добросовестных участников. Такой подход обосновывается тем, что указанная информация предназначена исключительно для таможенных органов, однако не принимается во внимание, что она затрагивает интересы участников внешнеторговой деятельности, в конечном итоге создается взаимное недоверие и почва для коррупции.

Между тем согласно стандартному правилу 6.8 Генерального приложения к Киотской конвенции таможенная служба стремится к сотрудничеству с участниками внешней торговли и заключению меморандумов о взаимопонимании в целях совершенствования таможенного контроля.

Гармоничным продолжением и развитием норм Киотской конвенции являются принятые 23 июня 2005 г. Рамочные стандарты безопасности и облегчения мировой торговли, которые были приняты руководителями национальных таможенных администраций, представляющих 166 стран - членов Всемирной таможенной организации.

Стандарты зиждутся на двух основах: это отношения таможенных администраций между собой и таможенных администраций с бизнес-сообществом <1>. Таможня должна находиться в постоянном контакте с теми предприятиями, которые являются участниками внешнеторговой деятельности.

<1> Таможенный контроль: Учебник / Под общ. ред. В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2006. С. 7, 8.

Рамочные стандарты безопасности и облегчения мировой торговли содержат такой институт, как уполномоченные экономические операторы. В качестве таких операторов выступают субъекты, которые отвечают критериям, установленным таможенными службами, и должны иметь право участвовать в упрощенных и ускоренных процедурах выпуска по представлении минимальной информации. Эти критерии включают наличие подтвержденной истории соблюдения таможенных требований, продемонстрированное стремление способствовать повышению безопасности цепи поставок товаров в качестве участника программы партнерства "таможня-бизнес", а также наличие удовлетворительной системы управления собственной коммерческой информацией.

Представляется, что с учетом изложенного таможенный орган вправе потребовать обеспечение уплаты таможенных платежей в следующих случаях:

если декларант осуществляет свою внешнеэкономическую деятельность менее одного года;
если декларант имеет задолженность по уплате таможенных платежей.

Вызывает недоумение применение со стороны таможенных органов такой меры по обеспечению соблюдения таможенного законодательства при внутреннем таможенном транзите, как таможенное сопровождение, которое осуществляют коммерческие организации, не имеющие отношения к такому сопровождению, т.к. таможенное сопровождение согласно ст. 87 ТК РФ должно осуществляться должностными лицами таможенных органов. Таможенные органы обязаны предпринять необходимые меры для обеспечения доставки товаров в таможенный орган назначения, если они знают о фактах недоставок товаров при уже совершенных перевозках во внутреннем таможенном транзите. Таможенное сопровождение является специальной мерой обеспечения доставки груза, которая должна применяться при обстоятельствах, когда таможенные органы имеют все основания предполагать возможное нарушение таможенных правил. В то же время ст. 87 ТК РФ рассматривает таможенное сопровождение как право таможенных органов, реализация которого возможна по усмотрению должностного лица таможенного органа.

Однако если таможенный орган не требует применения мер по обеспечению соблюдения таможенного законодательства (обеспечение уплаты таможенных платежей, таможенное сопровождение), перевозка товаров должна осуществляться таможенным перевозчиком (ст. 86 ТК РФ), который привлекается для перевозки любых иностранных товаров, а также российских товаров, вывозимых в режимах временного вывоза, переработки вне таможенной территории, и

ввозимых в режиме реимпорта, а также вывоза продуктов переработки, что влечет за собой дополнительные затраты.

Федеральная таможенная служба в своем письме от 28 октября 2004 г. N 01-06/4916 "О некоторых проблемных вопросах, связанных с применением ст. 86 Таможенного кодекса Российской Федерации" <1> разъяснила, что если в результате применения системы управления рисками таможенный орган приходит к выводу, что вероятность несоблюдения лицом, нуждающимся в разрешении на внутренний таможенный транзит или международный таможенный транзит, таможенного законодательства при перевозке товаров под таможенным контролем ничтожно мала, этот таможенный орган может принять решение о неприменении меры по обеспечению соблюдения таможенного законодательства.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2005. N 1.

В приведенном письме приводятся ситуации, когда таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые лицом, получающим разрешение на транзит, перед таможенными органами будут выполнены.

1. Если сумма подлежащих уплате таможенных пошлин, налогов, пеней и процентов составляет менее 20 тыс. рублей при условии, что в отношении товаров при их выпуске для внутреннего потребления не потребуются соблюдения ограничений, установленных в соответствии с законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

2. Если разрешение выдается на внутренний таможенный транзит при перевозке товаров из места расположения таможенного органа назначения до места их хранения (склада временного хранения, таможенного склада). Однако при этом следует при проведении таможенного контроля наряду с другими формами таможенного контроля применять таможенное наблюдение.

3. Если речными судами и судами смешанного "река-море" плавания перевозятся генеральные и навалочные грузы по внутренним водным путям.

4. Если получателями товаров являются учреждения и организации бюджетной сферы.

5. Если перемещаются товары, перечисленные в Списке ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий.

В письме обращается внимание, что при принятии решения о применении или неприменении мер, содержащихся в ст. 86 ТК РФ, при выдаче разрешений на транзит таможенный орган в каждом конкретном случае должен оценить все обстоятельства, могущие повлиять на надлежащее завершение транзита.

Достаточно трудно представить себе, что изделия, включая самолеты, двигатели, могут быть в пути следования из аэропортов "Домодедово", "Шереметьево" утрачены с целью их последующей реализации с уклонением от уплаты таможенных пошлин, налогов, но именно этот довод приходится слышать от должностных лиц таможенных органов, хотя все понимают нелепость таких предположений.

Следует обратить внимание на идентификацию изделий, поступающих на ремонт или модернизацию. Идентификация является важным обстоятельством для получения разрешения на переработку. Особых сложностей с идентификацией не отмечается, поскольку все изделия, представляющие собой самостоятельный блок, агрегат, имеют заводские номера. Однако имеют место случаи, когда в гарантийный период в процессе эксплуатации выходит из строя отдельная деталь, не имеющая заводского номера. Несмотря на то что в рекламационном акте указан блок, в который она входит, возникают сложности в доказывании таможенному органу, что данная деталь была вывезена вместе с блоком. Возникают требования о предоставлении формуляров и прочих документов, которые находятся у заказчика и доставка их требует значительного времени.

При ввозе изделий на таможенную территорию России в грузовой таможенной декларации в обязательном порядке указывается вес изделия с учетом тары (брутто/нетто). В процессе ремонта, модернизации, упаковки в другую тару может измениться вес, что объяснить должностным лицам таможенных органов зачастую очень сложно. Их позиция сводится к тому, что вес при ввозе должен совпадать с весом при вывозе. При таком подходе следует исключить замену каких-либо компонентов изделия, если они будут с большим или меньшим весом, совершенствование тары, что вряд ли можно признать правильным.

Необходимо обратить внимание на завершение режима переработки. Таможенный режим переработки на таможенной территории завершается, как это установлено ст. 185 ТК РФ, не позднее дня истечения срока переработки вывозом продуктов переработки с таможенной территории Российской Федерации либо помещением ввезенных товаров или продуктов переработки под иные таможенные режимы, либо реэкспортом ввезенных товаров. В соответствии с п. 3 ст. 157 ТК РФ днем помещения товаров под таможенный режим считается день выпуска товаров таможенным органом. Следовательно, в данном случае объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 16.19 КоАП РФ, присутствует, если товары или

продукты их переработки заявлены к иному таможенному режиму, но не выпущены до истечения срока переработки <1>.

<1> Уразовская О.А. Административная ответственность за нарушение таможенного режима // Закон. 2006. N 6. С. 46.

Наряду с обязанностью завершить таможенный режим в определенный срок ТК РФ предусматривает возможность продления этого срока. Например, согласно ст. 177 ТК РФ предельный срок переработки товаров на таможенной территории составляет два года. В каждом случае срок определяется по заявлению заинтересованного лица исходя из продолжительности процесса переработки и времени, необходимого для распоряжения продуктами переработки. Однако если это лицо не может по независящим от него причинам завершить таможенный режим в первоначально установленный срок, то он может быть продлен в пределах упомянутого двухлетнего срока.

На практике нередки случаи, когда срок действия таможенного режима продлевается таможенным органом на основании заявления, поданного лицом уже после истечения первоначального срока. При этом не устанавливается новый срок, а продлевается ранее определенный. Тем самым фактически аннулируется обязанность завершить действие таможенного режима в первоначально установленный срок, в связи с чем правовые основания привлечения к административной ответственности за незавершение таможенного режима в этот срок отсутствуют. Нет их и в случае признания вышестоящим таможенным органом неправомерным отказа таможенного органа в продлении срока, установленного для завершения таможенного режима <1>.

<1> Уразовская О.А. Административная ответственность за нарушение таможенного режима // Закон. 2006. N 6. С. 43 - 47.

Самостоятельного рассмотрения требуют вопросы уплаты налогов в режиме переработки на таможенной территории, предусматривающего освобождение от уплаты пошлин и налогов при условии вывоза продуктов переработки с таможенной территории РФ. Этот режим позволяет использовать в производстве экспортированной продукции сырье, материалы и комплектующие иностранного производства на более льготных условиях, чем при обычном импорте.

До 2004 г. продукты переработки вывозились в таможенном режиме экспорта. При использовании "внутренних" косвенных налогов (НДС и акциз) при экспорте, а также при вывозе продуктов переработки применялся единый налоговый режим. Согласно действующему ТК РФ вывозимые продукты переработки на таможенной территории не подпадают под действие режима экспорта.

Выгоды от режима переработки не компенсируют негативные последствия, возникающие в связи с отсутствием возможности применения к вывозу продуктов переработки налогового режима экспорта. Это приводит к удорожанию продукции российского экспорта и негативно влияет на ценовую конкуренцию товаров РФ на внешнем рынке, в том числе готовой продукции.

По мнению экспертов, необходимо внести изменения в часть вторую Налогового кодекса РФ с целью предоставления налогового режима для ввоза продуктов переработки как при экспорте <1>.

<1> Бюллетень иностранной коммерческой информации "О поддержке российского экспорта продукции обрабатывающей промышленности". 2007. N 41. С. 2.

Аналогичные сложности существовали 10 - 12 лет назад, что вызвало разработку проекта Федерального закона "О совершенствовании порядка таможенного оформления гарантийного и послегарантийного ремонта изделий авиационной техники гражданской авиации", который был внесен депутатом Государственной Думы В.А. Лисичкиным. Анализ текста проекта позволяет сделать вывод, что с проблемами таможенного оформления товаров в режимах временного ввоза, временного вывоза, реимпорта, переработки на таможенной территории сталкивались не только производители авиационной техники военного назначения, но и гражданской авиации. Предложения, содержащиеся в проекте, созвучны с вопросами, которые изложены выше: необходимость представления в таможенные органы большого пакета документов, для сбора которого требуется значительное время; получение различного рода разрешительных документов и т.д. Между тем, как отмечено в пояснительной записке к проекту, совершенствование порядка таможенного оформления товаров, предназначенных для гарантийного и послегарантийного ремонта авиационной техники, позволит расширить источники доходов бюджетов всех уровней за счет повышения конкурентоспособности и объемов продаж на внешнем рынке российской авиационной техники и услуг; сохранения и расширения занятости российского

квалифицированного персонала на предприятиях авиационной промышленности и смежных с ними отраслях.

К сожалению, разработка проекта проходила без участия специалистов по таможенному оформлению. Проект, по существу, содержал предложения, которые уже были сформулированы в действовавшем в то время ТК РФ в редакции 1993 г., поэтому он не был воплощен в Законе.

С вопросами, поднятыми выше, сталкиваются предприятия не только авиационной промышленности, но и других отраслей народного хозяйства страны. В частности, Ильина В.А. отмечает: "в своей работе должностные лица таможенных органов сталкиваются с недостатками действующего законодательства в области таможенного дела. Это связано с нечеткой постановкой действий при совершении таможенного контроля. В первую очередь это приводит к ряду проблем в деятельности участников ВЭД. Так, например, товары, помещенные под режим переработки на таможенной территории, подлежат условному выпуску. В соответствии с п. 1 ст. 337 ТК РФ в случае условного выпуска товаров возникает обязанность обеспечения уплаты таможенных пошлин, налогов. Пунктом 2 ст. 337 ТК РФ установлено, что обеспечение уплаты таможенных пошлин, налогов не представляется в случаях, когда таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые перед ним, будут выполнены. Но ТК РФ и изданным на его основе нормативными актами ГТК не определено, что следует понимать под такими основаниями.

Под данный режим должно помещаться только то количество товаров, которое необходимо для совершения операций по переработке. Вместе с тем в ТК РФ речь идет и об остатках. Предусмотрены особые действия в отношении их, что затрудняет деятельность таможен. Так, при определении ввоза заведомо большего количества товаров, чем это необходимо для производственного процесса, участникам ВЭД предлагают их либо выпустить для свободного обращения, либо вывезти.

В соответствии с п. 3 ст. 177 ТК РФ, если лицо, получившее разрешение на переработку, не может завершить таможенный режим в определенный срок по причинам, не зависящим от него, первоначально определенный срок переработки товаров продлевается по мотивированному заявлению лица. Возникает вопрос, какие причины могут являться основанием для отказа в продлении режима.

Законодательная база по данному вопросу требует доработок и конкретизации с целью обеспечения экономической безопасности страны. Хотелось бы предложить следующие пути совершенствования применения данного режима:

а) определить перечень товаров, которые по параметрам идентификации не могут быть помещены под данный режим;

б) определить случаи непредставления обеспечения уплаты таможенных пошлин, налогов, когда таможенный орган имеет основания полагать, что обязательства, взятые перед ним, будут выполнены;

в) для законопослушных участников ВЭД при необходимости предоставлять возможность установления норм выхода после начала производственного процесса, а также определить порядок корректировки норм выхода в случае, когда в процессе производства обнаруживается несоответствие заявленного количества нормы выхода фактическому или когда изначально не может быть установлена точная норма выхода;

г) разработать перечень технических условий, в соответствии с которыми осуществляются операции по переработке товаров, когда в отношении образовавшихся при этом продуктов переработки устанавливаются стандартные нормы выхода;

д) определить перечень условий, при которых лицо, получившее разрешение на переработку товаров, не может завершить таможенный режим в определенный срок по причинам, не зависящим от него" <1>.

<1> Ильина В.А. Особенности применения таможенного режима переработки на таможенной территории // Ученые записки Санкт-Петербургского филиала РТА. 2005. N 2. С. 160 - 182.

Сохранение конкурентоспособности российской авиатехники можно обеспечить за счет снижения себестоимости изделий, сокращения временных затрат на проведение ремонтных работ, модернизацию, поставку запасных частей, что будет способствовать сохранению рабочих мест на много лет вперед. Таможенное законодательство должно создать для российского товаропроизводителя соответствующие условия, в противном случае оно превратится в тормоз на пути продвижения российской техники на внешние рынки.

§ 2. Особенности правового регулирования ремонта и модернизации в условиях переработки на таможенной территории

Авиатехника, поставленная в иностранные государства ранее в режиме экспорта, в процессе эксплуатации нуждается в модернизации и ремонте. В большинстве случаев работы по модернизации и ремонту проводятся на российских заводах-изготовителях авиатехники, что вызывает необходимость перемещения товаров через таможенную границу.

В соответствии с таможенным законодательством модернизация и ремонт возможны при помещении товаров в таможенный режим переработки на таможенной территории. Что представляют собой модернизация, ремонт?

Модернизация определяется как изменение, усовершенствование, отвечающее современным требованиям <1>.

<1> Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, 1994. С. 388.

Ремонт - это исправление повреждений, поломок, изъянов, неисправностей <1>.

<1> Указ. соч. С. 524.

Таким образом, модернизация и ремонт - понятия разные, хотя они и взаимосвязаны, так как в ходе модернизации могут проводиться определенные ремонтные работы, поэтому возможен внешнеэкономический договор, предусматривающий одновременно как модернизацию, так и ремонт. В то же время сокращение сроков проведения работ имеет принципиально важное значение и для модернизации, и для ремонта.

Статья 176 ТК РФ в операции по переработке товаров включает ремонт товаров, в том числе их восстановление, замену составных частей, восстановление их потребительских свойств. Представляется, что замену составных частей также следует рассматривать в контексте восстановления изделия. В связи с этим достаточно сложно сделать вывод о том, что ремонт, определенный ст. 176 ТК РФ, включает в себя модернизацию. Между тем это имеет значение при рассмотрении общих условий при проведении таможенного оформления переработки на таможенной территории, поскольку со стороны таможенных органов возможен различный подход к таможенному оформлению переработки в виде как ремонта, так и модернизации, хотя работы по модернизации и ремонту, как это указывалось выше, могут быть предметом одного договора.

Общий порядок таможенного оформления переработки сводится к подаче заявления с целью получения разрешения на переработку товаров. В соответствии со ст. 180 ТК РФ заявление должно содержать определенные сведения, к заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие заявленные сведения, т.е. для подачи заявления и сбора необходимых документов требуется соответствующее время. Таможенный орган рассматривает заявление в течение 30 дней со дня их принятия, данный срок может быть продлен до двух месяцев. Таким образом, срок для сбора требуемых документов, подачи заявления, его рассмотрения может быть более двух месяцев, что оказывает влияние на общий срок ремонтных работ, увеличивая его. Как показывает практика, срок собственно ремонта зачастую равен времени для прохождения таможенных формальностей. При таком положении возникает необходимость в установлении более простого порядка прохождения таможенного оформления.

При первом рассмотрении создается впечатление, что ТК РФ предусматривает упрощенный порядок таможенного оформления переработки, который сводится к тому, что в качестве заявления на переработку товаров используется таможенная декларация о помещении товаров под таможенный режим переработки на таможенной территории (п. 4 ст. 180), т.е. без подачи отдельного заявления в таможенный орган и получения разрешения на переработку, но при этом необходимо соблюдение нескольких условий.

Использование таможенной декларации в качестве заявления возможно в случае, если:

целью помещения товаров под таможенный режим переработки является их ремонт, в том числе осуществляемый на возмездной основе;

таможенная стоимость товаров, помещаемых под таможенный режим переработки, не превышает 500 тысяч рублей;

под таможенный режим переработки помещаются остатки ранее вывезенных товаров в соответствии с п. 1 ст. 184 ТК РФ.

Если в качестве заявления на переработку используется таможенная декларация, срок его рассмотрения не должен превышать срок проверки таможенной декларации, установленный п. 1 ст. 359 ТК РФ, т.е. не позднее трех рабочих дней со дня принятия декларации, представления документов и предъявления товаров.

Такой подход к таможенному оформлению переработки способствует сокращению сроков прохождения таможенных формальностей по отношению к общему порядку, связанному с подачей заявления и получением разрешения на переработку, в чем крайне заинтересованы предприятия-изготовители авиатехники. В то же время возникают вопросы по применению на практике положений, содержащихся в п. 4 ст. 180 ТК РФ.

Прежде всего, применение рассматриваемых положений о переработке, предусматривающих условия при подаче декларации без получения разрешения на переработку, возможно в совокупности или при наличии одного условия? Если рассматривать каждое условие отдельно, т.е. в качестве самостоятельного, то каким образом реализовать положение об остатках? Если достаточно одного условия, то при переработке, заключающейся в ремонте, вообще не нужно заявления на переработку (во всех случаях). Таким образом, положения, которые внешне направлены на упрощение процедуры таможенного оформления, на практике вызывают вопросы.

Между тем анализ приведенных положений приводит к выводу, что для применения данного пункта ст. 180 ТК РФ необходимо наличие всех трех условий одновременно, т.е. по существу рассматриваемая норма может применяться в очень ограниченных случаях.

Следует иметь в виду, что норма, содержащаяся в п. 4 ст. 180 ТК РФ, сформулирована таким образом, что ее применение возможно только при декларировании остатков, два предыдущих условия также относятся к декларированию остатков. Безусловно, что декларирование остатков должно осуществляться в более простом порядке, но ремонт требует такого же подхода.

Как показывает практика, формулировка нормы, содержащейся в п. 4 ст. 180 ТК РФ, трактуется таможенными органами неоднозначно: одни таможенные органы считают, что применение нормы возможно при наличии всех условий, другие - при наличии одного из трех. Такое положение предоставляет таможенным органам произвольно применять рассматриваемую норму.

Представляется, что рассматриваемые три условия должны иметь самостоятельное значение, тогда использование в качестве заявления декларации возможно во всех трех случаях, таким образом, таможенные формальности можно будет осуществлять в более простом порядке, что окажет влияние на сокращение общего срока ремонта. Ремонт должен оформляться в таможенном отношении в предельно упрощенном порядке, вне зависимости от стоимости вышедшего из строя блока, агрегата.

Необходимо отметить, что п. 4 ст. 180 ТК РФ предусматривает еще два условия, при наличии которых данная норма может применяться. Использование в качестве заявления декларации возможно при условии, что при ввозе товаров и последующем вывозе продуктов их переработки они предъявляются одновременно и декларируются одному и тому же таможенному органу. Данные требования еще более сужают возможность применения рассматриваемой нормы.

Следует дополнительно остановиться на требовании одновременного предъявления и декларирования при ввозе товаров и последующем вывозе продуктов переработки. Каким образом возможно осуществить одновременное предъявление и декларирование при ввозе товаров и вывозе продуктов переработки? Одновременное предъявление одному и тому же таможенному органу ввозимых товаров и вывозимых продуктов переработки практически не представляется возможным, поскольку переработка зависит от места нахождения производственных мощностей, с использованием которых совершаются операции по переработке товаров. Если обратиться к Киотской конвенции, то в стандартном правиле 19 гл. 1 Специального приложения F содержится следующее положение: предусматривается, что компенсирующие продукты могут быть вывезены через иной таможенный орган, нежели тот, через который товары, помещенные под режим переработки на таможенной территории, были ввезены.

Статья 174 ТК РФ предусматривает условия помещения товаров под режим переработки, одним из которых является идентификация ввезенных товаров в продуктах переработки. Блоки, агрегаты, устанавливаемые на авиатехнике, как правило, имеют серийные номера, и идентификация их не вызывает на практике особых сложностей. В связи с этим возникает вопрос: если ввозится партия товаров, переработка которой осуществляется по графику, определенному в договоре с возможностью частичной поставки по окончании ремонта каждой единицы ввезенного товара, например блока, агрегата, - что препятствует не одновременному предъявлению и декларированию отремонтированных товаров, если товары индивидуально определены, тем более что ремонт проводится со 100-процентным выходом продукции?

Формулировка нормы, содержащейся в п. 4 ст. 180 ТК РФ, делает невозможной ее применение на практике для проведения ремонтных работ.

В соответствии с действующим законодательством переработка, включая ремонт, должна быть завершена в установленный срок. При определении срока переработки следует учитывать положения, содержащиеся в ст. 177 ТК РФ. Срок переработки предлагается заявителем с учетом продолжительности технологического процесса переработки и времени, необходимого для распоряжения продуктами переработки, прежде всего, для прохождения таможенных

формальностей при ввозе и вывозе товаров. Предложенный срок переработки согласовывается с таможенным органом, рассматривающим заявление о переработке, т.е. последний вправе внести свои коррективы в срок с учетом конкретных обстоятельств. На практике заявители сталкиваются со случаями, когда таможенный орган при рассмотрении заявления устанавливает срок переработки, определенный календарной датой, в то же время ввозить товары для переработки заявитель предполагает позже получения разрешения на переработку, что оказывает влияние на срок переработки, сокращая его.

В соответствии с п. 4 ст. 177 ТК РФ течение срока переработки начинается со дня их помещения под таможенный режим переработки на таможенной территории, а при ввозе товаров отдельными партиями - со дня помещения первой партии товаров под режим переработки. Пункт 3 ст. 157 ТК РФ устанавливает, что днем помещения товаров под таможенный режим считается день выпуска товаров таможенным органом, поэтому в разрешении должна указываться не дата окончания срока переработки, а период времени, соответствующий сроку переработки, например 3 месяца, 6 месяцев и т.д.

При рассмотрении заявления на переработку таможенные органы нередко проверяют таможенную стоимость предполагаемых к ввозу товаров, не соглашаясь с имеющимися сведениями о стоимости товаров, и в то же время не приводя мотивов своего несогласия и не предлагая избрать другой метод определения таможенной стоимости, хотя ст. 180 ТК РФ, устанавливающая порядок выдачи разрешения на переработку, не устанавливает обязанность заявителя представлять сведения о таможенной стоимости товаров.

В соответствии с п. 1 ст. 323 ТК РФ таможенная стоимость товаров определяется декларантом и заявляется в таможенный орган при декларировании товаров, которое производится путем заявления таможенному органу в таможенной декларации или иным способом, предусмотренным ТК РФ, сведений о товарах, об их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей (ст. 124 ТК РФ). Таким образом, контроль таможенной стоимости осуществляется таможенными органами при выполнении таможенных формальностей в процедуре декларирования, а не при рассмотрении заявления на переработку. Между тем преждевременное рассмотрение вопросов, связанных с таможенной стоимостью, приводит к увеличению срока рассмотрения заявления на переработку. Однако вопросы по таможенной стоимости, как правило, снимаются при декларировании товаров. Следует отметить, что зачастую данные вопросы возникают вследствие недоучета таких обстоятельств, как осуществление военно-технического сотрудничества на основе международных договоров, где иностранным заказчиком выступают министерство обороны или ведомство по управлению военно-воздушными силами. Поэтому определение таможенной стоимости не осложняется каким-либо обстоятельствами, связанными с уклонением от уплаты таможенных платежей.

Необходимо отметить, что ст. 180 ТК РФ устанавливает общие требования ко всем операциям по переработке, включая ремонт, не учитывая их особенности, в частности, в области военно-технического сотрудничества.

В частности, в заявлении на переработку должны быть указаны сведения о лице (лицах), непосредственно совершающем (совершающих) операции по переработке товаров; об операциях по переработке товаров, о способах и сроках их совершения; о местонахождении производственных мощностей, с использованием которых совершаются операции по переработке товаров. Представляется, что столь подробная информация в отношении предприятий, непосредственно осуществляющих ремонтные операции, является излишней, тем более что ремонт авиатехники, блоков, агрегатов проводят только специализированные предприятия, количество которых исчисляется единицами. Предприятие, ввозящее товары, берет на себя обязательства по соблюдению требований таможенного законодательства, в случае их нарушения будет нести ответственность. Следует принять во внимание и то, что для предприятия это основная деятельность, связи с заводами-изготовителями продукции, ввозящейся для ремонта, носят устойчивый характер в течение длительного времени.

Непринятие во внимание указанных обстоятельств приводит к тому, что заинтересованное предприятие в каждом конкретном случае представляет договор с предприятием, производящим ремонт, описание технологического процесса и график ремонта, а также указывает сроки.

В практике часто возникают вопросы при ввозе на ремонт в течение гарантийного срока блоков, не имеющих номеров или индивидуальных признаков, входящих в состав изделия, которое было продекларировано при вывозе (например, насос, входящий в состав двигателя, антенна, пульт, блоки радиолокации и т.д.). В таких случаях таможенные органы требуют представления документов, которые доказывали бы, что ввозимые изделия входят в состав блоков, агрегатов, находящихся на гарантийном обслуживании. Современный самолет состоит из множества комплектующих, и такие требования со стороны таможенных органов порождают необходимость иметь документы на многие десятки и сотни изделий, которые являются компонентами более крупных изделий. В то же время наличие этих документов не является бесспорным доказательством принадлежности ввозимого изделия к комплекту гарантийного изделия,

остающегося по месту пребывания. Таможенные органы должны принимать во внимание, как правило, незначительную стоимость таких изделий, которая, по существу, не оказывает влияния на таможенные платежи и другие требования законодательства. Представляется, что в таких случаях таможенные органы должны исходить из принципа добросовестности заявителя. Безусловно, что перемещение товаров через таможенную границу требует своего регулирования со стороны государства, что объясняется целым рядом обстоятельств, но цель регулирования должна состоять не только в осуществлении необходимого государственного контроля, но и в соблюдении интересов предприятий, которые заключаются в максимальном упрощении процедур таможенного оформления при ввозе/вывозе товаров, в том числе для проведения ремонтных работ.

При осуществлении таможенного контроля необходимо руководствоваться п. 3 ст. 14 ТК РФ, в соответствии с которым требования таможенных органов не могут служить препятствием для перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу в большей степени, чем это минимально необходимо для обеспечения соблюдения актов таможенного законодательства. ТК РФ предусматривает использование таможенными органами системы управления рисками для предотвращения нарушений таможенного законодательства.

Деятельность предприятий, использующих режим переработки на таможенной территории, достаточно разнообразна: изготовление предметов широкого потребления физическими лицами, переработка нефти, газа, ядерных материалов и т.д. В связи с этим таможенные органы должны создать систему управления рисками с целью выявления потенциально опасных грузов, которая должна определять наиболее эффективные методы работы.

§ 3. Правовое положение остатков и отходов переработки на таможенной территории

Статья 176 ТК РФ устанавливает перечень операций по переработке товаров, которые включают:

- собственно переработку или обработку товаров;
- изготовление новых товаров, в том числе монтаж, сборку или разборку товаров;
- ремонт товаров, в том числе их восстановление, замену составных частей, восстановление их потребительских свойств;
- переработку товаров, которые содействуют производству товарной продукции или облегчают его, даже если эти товары полностью или частично потребляются в процессе переработки.

Таким образом, операции по переработке являются производственными операциями, которые сопровождаются выходом различных отходов в результате использования исходного сырья, наличием остатков неиспользованного сырья.

Таможенный режим переработки на таможенной территории использует понятия "отходы" и "остатки", содержание которых в ТК РФ не раскрывается. На первый взгляд, данные понятия общеизвестны, однако, как показывает практика работы с таможенными органами, однозначное понимание данной терминологии отсутствует. Необходимость четких формулировок не требует доказательств, так как любая наука, любое практическое дело начинается с определения объекта исследования, установления терминологии, формулировок, которыми следует руководствоваться. Поэтому имеет смысл остановиться на недостаточно проработанных вопросах порядка осуществления таможенного контроля образовавшихся отходов и остатков с точки зрения таможенного законодательства.

В своей производственной деятельности предприятия, использующие таможенные режимы переработки при изготовлении продукции, неизбежно сталкиваются с отходами и остатками. Буквально все операции, которые предусмотрены ст. 176 ТК РФ, образуют отходы. Не исключаются и остатки.

Образование отходов и остатков влечет за собой определенные правовые последствия. В соответствии со ст. ст. 183 и 184 ТК РФ отходы и остатки подлежат декларированию, в определенных случаях - с уплатой таможенных пошлин, налогов.

Следует иметь в виду, что в некоторых случаях суммы таможенных пошлин, налогов могут быть значительными с учетом специфики деятельности предприятий. Так, отходы и остатки в авиационной отрасли могут быть весьма высокими по стоимости. Особенно это относится к модернизации авиатехники, когда самолет оснащается более современной техникой, в то же время демонтируемые блоки, агрегаты находятся в работоспособном состоянии и их остаточная стоимость может быть, как показывает практика, достаточно высокой.

В таможенном законодательстве отходам и остаткам отведено мало места, что вызывает определенные сложности во взаимоотношениях заинтересованных лиц с таможенными органами.

В литературе, в которой рассматриваются вопросы отходов и остатков, также не содержится определения указанных понятий, воспринимаемых с однозначностью.

Различные словари по-разному раскрывают содержание отходов и остатков.

Остаток - оставшаяся часть чего-нибудь израсходованного, истраченного <1>.

<1> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999. С. 464.

Остаток - то, что остается как негодное, отбросы <1>.

<1> Толковый словарь русского языка / Под редакцией Д.Н. Ушакова. М.: Астрель АСТ, 2000. С. 880.

Отход - остатки производства, обычно годные для использования, переработки <1>.

<1> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999. С. 483.

Отход - отработанный в данном производстве материал, годный для использования в другом производстве <1>.

<1> Толковый словарь русского языка. / Под редакцией Д.Н. Ушакова. М.: Астрель АСТ, 2000. С. 1005.

Отход - остатки производства, годные для какой-либо иной цели <1>.

<1> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1989. С. 390.

Из приведенных определений видно, что остатки можно рассматривать как своеобразные отходы. С другой стороны, исходя из этих определений, отходы также представляют собой материальные ценности, которые пригодны для дальнейшей переработки.

В некоторых научных работах отходы производства определяются как все виды остатков данного производства, характеризующиеся потребительской ценностью (пригодностью для полезного использования), применение которых в материальном производстве, как правило, требует дополнительных технологических операций с целью придания этим видам ресурсов определенных свойств или четкой фиксации этих свойств <1>.

<1> Использование вторичного сырья и отходов в производстве / Под ред. В.Н. Ксинтарис, Я.А. Рекитар. М: "Экономика", 1988. С. 8, 9.

В других работах отходы определяются как "нетоварный выход процессов производства и потребления" <1>.

<1> Использование вторичных ресурсов: экономические аспекты / Под ред. Д. Пирса, И. Уолтера. М: Экономика, 1981.

Некоторые авторы определяют отходы производства как остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, образовавшиеся при производстве продукции или выполнении работ и утратившие полностью или частично исходные потребительские свойства. Отходы производства включают в себя неиспользуемые отходы, которые представляют собой вторичные материальные ресурсы, для которых в настоящее время отсутствуют условия использования <1>, т.е. отходы производства можно классифицировать по степени пригодности для получения какой-либо продукции. В этом случае определяющим является содержание во вторичном сырье полезного компонента.

<1> Вторичные ресурсы: эффективность, опыт, перспективы / Под ред. А.Е. Юрченко. М: Экономика, 1987. С. 7.

В литературе, посвященной изучению таможенного законодательства, отходы и остатки понимаются с учетом особенностей, содержащихся в указанном законодательстве.

Остатки - оставшаяся часть товаров для переработки, ввезенных на таможенную территорию РФ, которая не была использована для изготовления товарной продукции и классифицируемая по ТН ВЭД в той товарной позиции, что и товары для переработки.

Отходы производства - товары (материалы, вещества, изделия и т.п.), неизбежно образующиеся в производственном процессе товарной продукции и не находящие применения у заявителя <1>. Такое же понятие дается отходам в "Толковом словаре таможенного права" <2>. С выводом, что отходы не находят применения у заявителя, вряд ли можно согласиться, поскольку практика показывает, что отходы могут использоваться и заявителем, о чем речь пойдет ниже.

<1> Беляшов В.А. Таможенный энциклопедический справочник. Интер-Дайджест, 1998. Т. 1. С. 465.

<2> Толковый словарь таможенного права / Под ред. проф. А.Н. Козырина. М.: ОАО "Издательский Дом "Городец", 2006. С. 289.

Необходимо отметить, что в процессе переработки товаров, как показывает практика, могут образоваться как отходы, которые утратили полностью или частично исходные потребительские свойства, так и отходы, имеющие первоначальные качества. Например, заказчик в контракте оговаривает, что часть агрегатов, блоков, систем, находящихся в работоспособном состоянии, подлежит замене на аналогичные комплектующие, а демонтированные возвращаются заказчику. В этом случае демонтированные агрегаты, блоки также должны рассматриваться как отходы, поскольку ТК РФ при переработке товаров на таможенной территории использует только два понятия "отходы" и "остатки", которые образуются в результате операций по переработке.

Как уже указывалось, необходимость рассмотрения вопросов отходов и остатков вызывается требованиями таможенного законодательства совершения соответствующих действий со стороны заинтересованных лиц.

Пункт 1 ст. 183 ТК РФ допускает возможность вывоза отходов с таможенной территории Российской Федерации или переработку их в состояние, непригодное для их дальнейшего коммерческого использования на таможенной территории Российской Федерации с исключением их восстановления в первоначальное состояние экономически выгодным способом. В указанных случаях отходы освобождаются от уплаты таможенных пошлин, налогов.

Когда отходы остаются на таможенной территории Российской Федерации, тогда должны быть уплачены таможенные пошлины, налоги с учетом того, что образовавшиеся отходы были ввезены в Российскую Федерацию в таком состоянии. В этом случае в отношении отходов должна быть подана грузовая таможенная декларация.

Анализ положений, содержащихся в п. 1 ст. 183 ТК РФ, позволяет прийти к выводу, что при вывозе отходов с таможенной территории Российской Федерации или приведении их в состояние, непригодное для дальнейшего коммерческого использования, подача грузовой таможенной декларации не требуется. Тем не менее возникает вопрос, в каком порядке будет осуществляться таможенный контроль вывозимых отходов, если не требуется подача декларации.

Следует иметь в виду, что на целый ряд товаров распространяется лицензионный порядок вывоза, который, очевидно, будет действовать и в отношении отходов. Возможен ли вывоз таких отходов без подачи декларации?

Представляется, что при наличии рассматриваемой нормы в ТК РФ вывоз отходов без подачи декларации будет весьма проблематичным.

Вызывает вопросы оформление отходов, которые приводятся в непригодное состояние. Что представляет собой приведение отходов в непригодное состояние для коммерческого использования? Демонтируемое работоспособное оборудование может быть приведено в непригодное состояние для целевого назначения, но в результате таких действий в некоторых случаях оборудование может быть приведено в состояние лома черного или цветного металла, представляющего определенную ценность, которая имеет стоимость. Отходы в таком виде могут быть сданы в соответствующие организации для дальнейшего использования. Можно ли рассматривать такую операцию как коммерческое использование отходов? При положительном ответе следует прийти к выводу, что в авиастроении, например, отходов, которые не находят коммерческого использования, практически, за редким исключением, не имеется.

Отходы перерабатывающей промышленности и отходы машиностроительных отраслей - совершенно разные по своему характеру отходы, однако подход к их таможенному оформлению одинаков. По авиапрому свои особенности: изделия, изготовленные в России, возвращены для ремонта, содержание драгметаллов в блоках незначительное, не исключается незначительная стоимость отходов.

Такое положение приводит к тому, что предприятия авиапрома подают грузовые таможенные декларации на отходы, стоимость которых весьма незначительна. Можно привести примеры, когда стоимость отходов составляла 8 рублей, в то время как расходы на подготовку отходов к декларированию, оплату услуг по таможенному оформлению - в сотни раз выше.

Статья 319 ТК РФ предусматривает случаи, когда таможенные пошлины, налоги не уплачиваются, в частности, когда общая стоимость товаров, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации в течение одной недели в адрес одного получателя, не превышает 5000 рублей. Однако ФТС России придерживается мнения, что положения данной статьи распространяются на товары, ввозимые на таможенную территорию, и не могут быть применены в отношении отходов переработки. При этом положения п. п. 1 и 2 ст. 183 ТК РФ, приравнивающие отходы переработки к ввозимым товарам, установлены законодателем для целей определения

таможенной стоимости отходов, т.е. исчисления основы налогообложения при расчете сумм таможенных платежей.

Такая позиция далеко не бесспорна, так как ст. 319 ТК РФ рассматривает все случаи, когда таможенные пошлины, налоги не уплачиваются, не делая никаких исключений. Если отходы переработки рассматриваются как товары, ввозимые на таможенную территорию Российской Федерации, то на них должны распространяться соответствующие положения ТК РФ при отсутствии каких-либо изъятий.

С другой стороны, если ТК РФ устанавливает стоимостный предел в 5000 рублей для всех ввозимых товаров, почему нельзя допустить такой предел в отношении отходов переработки?

При декларировании отходов необходимо учитывать требования Приказа Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 4 апреля 2005 г. N 68 "О местах декларирования отдельных видов товаров" <1>, в соответствии с которым товары, относящиеся к радиоэлектронике, должны декларироваться на специализированном таможенном посту. Приказ содержит целый ряд исключений для его применения, но отходы переработки в этих исключениях не содержатся. В связи с требованием специализации оформления таможенные органы предлагают подавать декларацию в соответствующий специализированный таможенный пост. При применении названного Приказа не учитывается, что его положения направлены на усиление таможенного контроля перемещения перечисленных в нем товаров. Отходы переработки, содержащие радиоэлектронику, ввозились в составе летательного аппарата исключительно для цели переработки.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2005. N 7.

Недостаток нормативной базы, регулирующей вопросы отходов и остатков, приводит к отрицанию со стороны некоторых таможенных органов возможности образования остатков при переработке летательных аппаратов, поскольку это индивидуально определенные товары. В связи с этим режим переработки предлагается завершить путем вывоза неотремонтированной техники либо заявления другого режима. Причем не принимается во внимание, что для переработки в соответствии с контрактом может ввозиться партия летательных аппаратов в составе нескольких единиц. В предельно установленный срок переработки (2 года) в силу различных причин может отсутствовать возможность ремонта всех ввезенных летательных аппаратов, т.е. может остаться какая-то часть неотремонтированных летательных аппаратов. Очевидно, что эта часть будет образовывать остатки, которые в соответствии с п. 1 ст. 184 ТК РФ могут быть помещены под таможенный режим переработки на таможенной территории.

Если рассматривать самолеты для ремонта как самостоятельные единицы, а не как партию, обозначенную в контракте, то не может быть вообще никаких остатков, возможны только отходы. Какой остаток может образоваться при ремонте конкретного самолета, который состоит из определенного количества компонентов?

Сложность в декларировании отходов и остатков заключается еще и в том, что таможенные органы требуют представления лицензий на ввоз в тех случаях, когда необходимо получение разрешения на ввоз ряда товаров, например продукции военного назначения. В этих случаях таможенные органы не принимают во внимание то обстоятельство, что отходы и остатки в составе товаров были ввезены на таможенную территорию с оформлением соответствующим уполномоченным государственным органом лицензии, т.е. отходы и остатки на законном основании находятся на таможенной территории и не требуют получения отдельной лицензии на ввоз таких отходов или остатков.

Приказ Государственного таможенного комитета Российской Федерации от 21 ноября 2003 г. N 1307 "Об установлении компетенции таможенных органов при совершении таможенных операций в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней" <1> установил специализацию таможенных органов, в связи с чем декларирование отходов, содержащих драгоценные металлы, предлагается проводить на специализированном посту. Следует отметить, что такие отходы образуются достаточно часто с учетом большого количества радиоэлектронного оборудования, установленного на летательном аппарате. Однако не принимается во внимание то, что образовавшиеся отходы - это результат переработки. Изначально летательный аппарат ввозился с целью ремонта или модернизации, а не для переработки с получением драгоценных металлов.

<1> Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2004. N 4.

Таможенные органы исходят из того, что отходы, содержащие драгоценные металлы, поименованы в Указе Президента Российской Федерации от 21 июня 2001 г. N 742 "О порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации драгоценных металлов и драгоценных камней" <1>, которым утверждено Положение о ввозе в Российскую Федерацию и

вывозе из Российской Федерации драгоценных металлов, драгоценных камней и сырьевых товаров, содержащих драгоценные металлы, поэтому они должны оформляться на специализированном посту.

<1> СЗ РФ. 2001. N 26. Ст. 2653.

Пункт 45 Положения устанавливает, что таможенное оформление ввозимых в Российскую Федерацию и вывозимых из Российской Федерации драгоценных металлов и драгоценных камней осуществляется на специализированных таможенных постах и в специализированных отделах таможенных органов с обязательным участием государственных контролеров Министерства финансов Российской Федерации.

Как видно из содержания приведенных положений Указа, данный нормативный акт регулирует отношения, возникающие при ввозе драгоценных металлов на таможенную территорию с целью переработки для получения драгоценных металлов. Ввоз авиатехники для ремонта не преследует такой цели, поэтому представляется, что положения Указа в таком случае не применимы.

Между тем в соответствии с п. 6 Указа не подлежат вывозу из Российской Федерации драгоценные металлы, указанные в приложении 4 к рассматриваемому Положению, за исключением случаев, предусмотренных п. 41 этого Положения. Приложение 4 содержит перечень драгоценных металлов, вывоз которых из Российской Федерации не производится. В этот перечень включены отходы и лом драгоценных металлов (код 7112), руды, концентраты драгоценных металлов (2616), необработанные драгоценные металлы.

Согласно п. 41 Положения допускается ввоз в Российскую Федерацию драгоценных металлов и драгоценных камней, подлежащих переработке.

Допускается ввоз в Российскую Федерацию продуктов переработки в виде драгоценных металлов, указанных в приложениях 1 - 3, а также в виде необработанных драгоценных металлов, указанных в приложении 4 к Положению.

Допускается вывоз из Российской Федерации драгоценных металлов и драгоценных камней, указанных в приложениях 1 - 3 к Положению, для переработки.

Допускается вывоз из Российской Федерации продуктов переработки в виде драгоценных металлов и драгоценных камней, указанных в приложениях 1 - 3, а также в виде необработанных драгоценных металлов, указанных в приложении 4 к данному Положению.

В соответствии с п. 44 Положения ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации драгоценных металлов, драгоценных камней и сырьевых товаров, указанных в приложениях 1 - 5 к Положению, в таможенных режимах и в случаях, которые не предусмотрены настоящим Положением, не допускаются.

Со стороны таможенных органов в отношении остатков выставляется требование об их неизменном состоянии со времени ввоза и до времени образования, т.е. по мнению таможенных органов заинтересованное лицо не может проводить какие-либо операции с товарами, образовавшими остатки. Как понимать неизменность состояния? Сырьевые материалы, которые ввозятся для переработки, в своих остатках неизменны независимо от времени нахождения на таможенной территории. В то же время летательные аппараты после ввоза осматриваются с целью выявления дефектов, замены узлов, оборудования со вскрытием отсеков, контейнеров и т.д., некоторое оборудование подлежит обязательному демонтажу по ряду причин, т.е. по мнению таможенных органов нарушается признак неизменности. Между тем неизменность должна рассматриваться с учетом особенностей переработки летательной техники.

Проведение ремонта авиатехники требует определенного времени, при поступлении ее на предприятие, которое будет проводить ремонтные операции, проводится осмотр, выявление узлов, блоков, агрегатов, требующих ремонта, возможно с частичным демонтажем, для определения перечня необходимых запасных частей, которые будут изготавливаться на собственном производстве либо закупаться в других организациях. Для изготовления и закупки также требуется время, поэтому выявление дефектных компонентов летательного аппарата происходит на самом раннем этапе. Поступившая для ремонта техника не может находиться без проведения каких-либо работ, предшествующих собственно ремонту, т.е. замене узлов, блоков, восстановлению их работоспособности.

При декларировании отходов таможенные органы дают оценку внешнеторговому контракту с точки зрения наличия в нем положений об отходах, т.е. вывозятся ли они с таможенной территории России или остаются на этой территории. Следует отметить, что в контрактах не уделяется место отходам, поскольку подразумевается, что они остаются на российской территории, так как отходы могут быть в виде лома черных и цветных металлов, с незначительной стоимостью, которые страна-заказчик не требует вернуть.

Вместе с тем независимо от того, вывозятся ли отходы или они остаются на российской территории, в соответствии с таможенным законодательством необходимо выполнить

соответствующие таможенные формальности. Если в контракте не оговорены действия сторон в отношении отходов, то это не освобождает заинтересованное лицо от декларирования отходов, уплаты таможенных пошлин, налогов. С другой стороны, если заинтересованное лицо обращается в таможенный орган по поводу оформления отходов, т.е. соблюдаются требования таможенного законодательства, не понятна реакция таможенных органов, требующих внесения в контракт дополнений об отходах.

Наличие особенностей, характеризующих отходы и остатки в авиастроении, ставит вопросы учета их при таможенном оформлении, что будет способствовать совершенствованию выполнения требований таможенного законодательства.

§ 4. Основные направления совершенствования правового регулирования ремонта экспортированной авиатехники в условиях действующих таможенных режимов

Подход в действующем таможенном законодательстве к нормативному регулированию порядка заявления режима переработки на таможенной территории одинаков для всех предприятий, представляющих разные отрасли народного хозяйства. Представляется, что при общих принципах, содержащихся в ТК РФ, должны учитываться особенности, свойственные некоторым товарам. В ТК РФ имеются ссылки на учет таких особенностей, но их реализация в практике таможенного контроля режима переработки на таможенной территории не нашла своего отражения в отличие от ввоза товаров, предполагающего другие режимы, когда принимаются во внимание категории товаров, лица, виды транспорта и другие обстоятельства.

Положения ТК РФ недостаточно учитывают особенности эксплуатации авиатехники, в процессе которой летательные аппараты, их узлы и агрегаты подвергаются постоянному воздействию ряда факторов, по-разному влияющих на их техническое состояние. Влияние эксплуатационных факторов на техническое состояние объектов проявляется в виде отклонений от номинала их параметров вследствие износа, старения и разрегулировки агрегатов.

Усложнение конструкций систем и изделий самолетов привело к увеличению разнообразия входящих в них узлов (блоков) по характеру используемых физико-химических процессов, характеру и степени нагрузок и, как следствие, к различным уровням их надежности. Поэтому оптимальных сроков выполнения технического обслуживания и ремонта для сложного объекта в целом практически не существует. Выполнение заранее назначенного объема профилактических работ в установленные сроки для большинства изделий не уменьшает вероятности возникновения отказов, а для некоторого оборудования, например радиоэлектронного, увеличивает поток послеремонтных отказов.

Процесс возникновения отказа представляет собой, как правило, некоторый временной процесс, внутренний механизм и скорость которого определяются структурой и свойствами материала, напряжениями, вызванными нагрузкой, температурой и другими факторами. Процессы, приводящие к отказам элементов и систем, очень сложны, и их природа до сих пор изучена недостаточно. Число параметров, которые необходимо учитывать при построении моделей износа и старения, весьма значительно. Эти показатели можно представить в виде сложной функции случайных переменных, состоящих из начальных значений характеристик и параметров элементов; скорости изменения параметров, критических значений этих характеристик и параметров; нагрузок, воздействий окружающей среды; режимов работы и времени, организации и качества технического обслуживания и ремонта, условий хранения и т.д. <1>.

<1> Смирнов Н.Н., Ицкович А.А. Обслуживание и ремонт авиационной техники по состоянию. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Транспорт, 1987. С. 9.

Таким образом, при решении задач надежности и эксплуатации приходится учитывать, что отказы и неисправности изделий летательных аппаратов являются случайными событиями и нельзя точно определить, в какой момент они произойдут.

Случайный характер отказов должен учитываться при нормативном регулировании переработки, которая предусматривает проведение ремонтных операций.

Между тем положения ТК РФ, как представляется, не учитывают в полной мере такой характер отказов авиатехники. Соответствующие нормы, регулирующие вопросы переработки, более отвечают интересам предприятий перерабатывающей промышленности, которые в плановом порядке могут ввозить для переработки те или иные сырьевые товары, когда известна потребность в них, исходя из имеющихся производственных мощностей.

Летательный аппарат состоит из большого количества узлов, блоков, агрегатов, в изготовлении которых принимают участие десятки предприятий, выполняющие впоследствии ремонтные работы при их отказах. В то же время обязательства по ремонту всех составляющих

летательный аппарат несет головное предприятие, осуществляющее сборку такого аппарата и его продажу, которое получает ремонтные изделия и передает их предприятиям-изготовителям.

В условиях постоянной работы такого предприятия по исполнению обязательств по ремонту, которая является одним из основных направлений его деятельности, приходится в каждом конкретном случае при необходимости ремонта любого изделия оформлять разрешение в таможенном органе на переработку на таможенной территории, что влечет большие временные потери, в то время как основная цель предприятия - сократить время простоя авиатехники. Срок переработки, исходя из срока проведения технологических операций, связанных с проведением ремонтных работ, в условиях "РСК "МиГ" составляет от 30 до 90 дней. Однако с учетом времени, необходимого для таможенного оформления, в договоры с иностранным партнером закладывается срок до 6 месяцев. Это вызвано следующими обстоятельствами.

По существу, три месяца согласно действующим положениям ТК РФ необходимо на совершение операций, требующих своего выполнения в соответствии с требованиями режима переработки на таможенной территории. Согласно ст. 180 ТК РФ для получения разрешения таможенного органа на переработку подается заявление, в котором должны содержаться сведения:

- о заявителе;
- о лице (лицах), непосредственно совершающем (совершающих) операции по переработке товаров;
- о товарах, предназначенных для переработки, продуктах переработки, а также об отходах и остатках;
- об операциях по переработке товаров, о способах и сроках их совершения;
- о местонахождении производственных мощностей, с использованием которых совершаются операции по переработке товаров;
- о норме выхода продуктов переработки;
- о способах идентификации ввезенных товаров в продуктах переработки;
- о замене ввезенных товаров эквивалентными товарами;
- о сроке переработки товаров.

В дополнение к перечню сведений, установленных п. 1 ст. 180 ТК РФ, ГТК России Приказом от 15 сентября 2003 г. N 1014 "О выдаче разрешения на переработку товаров на таможенной территории" <1>, требуется представление сведений следующего характера:

<1> Российская газета. 2003. N 257.

ОГРН, КПП, ИНН, местонахождение и почтовый адрес, название банков, расчетный и валютные счета, МФО, телефон, телекс, факс;

сведения о лице (лицах), непосредственно осуществляющем (-их) операции по переработке (полное наименование организации-переработчика, ОГРН, местонахождение и почтовый адрес, телефон, телекс, факс);

наименование, код по ТН ВЭД России, количество, стоимость в долларах США, таможенный орган, в котором предполагается производить таможенное оформление товаров для переработки, реквизиты договора, в соответствии с которым товары ввозятся на таможенную территорию России для переработки;

указание производственных потерь (их наименование, код по ТН ВЭД России, и количество, если таковые будут при изготовлении продуктов переработки);

о продуктах переработки (наименование, код по ТН ВЭД России, количество, стоимость в долларах США, код таможенного режима, в соответствии с которым предполагается производить таможенное оформление, таможенный орган, в котором предполагается осуществлять таможенное оформление);

об отходах (наименование, код по ТН ВЭД России, количество, стоимость в долларах США, код таможенного режима, в соответствии с которым предполагается производить таможенное оформление);

об остатках (наименование, код по ТН ВЭД России, количество, стоимость в долларах США, код таможенного режима, в соответствии с которым предполагается производить таможенное оформление);

об эквивалентных товарах (наименование, код по ТН ВЭД России, количество, стоимость).

К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие вышеуказанные сведения, для чего необходимо заключение договора с предприятием, которое будет непосредственно осуществлять ремонтные работы. Указанное предприятие представляет технологическую схему ремонта, содержащую сведения о сроке ремонта, и другие необходимые сведения, что требует времени.

Соответствующее время требуется на получение разрешения (до 30 дней), декларирование ввезенных товаров и вывозимых продуктов переработки, отходов и остатков. В целом время,

требуемое на совершение таможенных операций, на практике равно времени, затраченному на собственно ремонт, а может даже и превышать его. Такое положение вряд ли способствует повышению конкурентоспособности российской авиатехники.

Между тем техническое обслуживание авиатехники, находящейся за пределами России, предполагает гарантийный и послегарантийный ремонт, имеющие свои особенности, которые также необходимо учитывать в партнерских отношениях с иностранными покупателями и нормативном регулировании со стороны государства.

Международная практика принимает во внимание деятельность предприятий, осуществляющих операции по переработке на постоянной основе. Международная конвенция по упрощению и гармонизации таможенных процедур рекомендует выдавать генеральное разрешение на проведение таких операций лицам, которые осуществляют операции по переработке, носящим регулярный характер (Специальное приложение F, гл. 1, рекомендуемое правило 11).

Введение в действующий ТК РФ нормы о выдаче заинтересованным лицам генерального разрешения на переработку, несомненно, способствовало бы сокращению времени на оформление разового разрешения в каждом конкретном случае. Представляется, что генеральное разрешение должно иметь свой срок действия в зависимости от степени загруженности предприятия заказами либо на период действия внешнеэкономического контракта. Причем второй вариант является более предпочтительным, так как организовать учет движения ввозимых и вывозимых товаров в рамках одного контракта значительно проще. Выдача генерального разрешения возможна лицу, которое должно отвечать определенным требованиям (например, ведение внешнеэкономической деятельности не менее трех лет, отсутствие нарушений таможенных правил, связанных с уклонением от декларирования товаров или уплаты таможенных пошлин, налогов, установление формы отчетности перед таможенным органом о движении товаров).

Для приближения товаров к рынку сбыта используются консигнационные склады, находящиеся вне территории России, на которых создается определенный запас тех или иных запасных частей, являющихся наиболее востребованными для поддержания в эксплуатационном состоянии ранее вывезенной техники. Консигнация представляет собой вид договора торговой комиссии, по которому комитент (консигнант) передает комиссионеру (консигнатору) товар для продажи со склада комиссионера (консигнационного склада).

Создание консигнационного склада на территории страны, имеющей наиболее высокий спрос на комплектующие для авиационной техники и расположенной в регионе нахождения иных заказчиков, является потребностью практики эксплуатации техники. Сокращение сроков поставки комплектующих и расширение рынка сбыта является одной из актуальных задач производителей авиационной техники и требует соответствующей нормативной базы. Действующее законодательство ограничивает возможности успешной конкуренции на внешнеторговом рынке. В частности, по ряду вопросов таможенное законодательство не только не способствует решению задач, стоящих перед авиастроителями, а, напротив, затрудняет внешнеторговую деятельность.

В соответствии с ТК РФ вывоз товаров за пределы России возможен при заявлении следующих режимов: экспорт, переработка вне таможенной территории, реэкспорт, а также временный вывоз. Так как имущество, предполагаемое к помещению на консигнационный склад, до его реализации принадлежит российской стороне, а ТК РФ не предусмотрена возможность временного вывоза имущества для проведения ремонта, единственным возможным в данном случае режимом для вывоза такого имущества является режим временного вывоза.

Предлагаемый к выбору при помещении товаров на консигнационный склад режим экспорта не может быть востребован, поскольку владелец консигнационного склада, как показывает практика, не соглашается на заключение сделки купли-продажи в связи с существованием рисков реализации товаров покупателям. По этой причине не может быть заявлен таможенный режим экспорта. Кроме того, следует иметь в виду, что режим экспорта в соответствии с Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> предполагает репатриацию иностранной валюты в сроки, предусмотренные внешнеторговыми договорами. При отсутствии спроса на вывезенные товары возникнут вопросы, связанные с исполнением требований валютного законодательства.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

В соответствии с таможенным законодательством условием помещения товаров под таможенный режим "временного вывоза" является возможность их идентификации таможенным органом при их обратном ввозе (ст. 253 ТК РФ). Данное требование осложняет работу с товарами, не имеющими индивидуальных признаков и с так называемыми расходными материалами, представляющими собой металлические изделия, в том числе детали общего назначения, такие как проволока, болты, гайки, шайбы, заклепки и т.п. <1>, которые могут изготавливаться с учетом

особенностей, присущих авиастроению. В связи с тем что спрос на такую продукцию на внешнем рынке существует, возникает необходимость вывоза такой категории товаров, поэтому представляется целесообразным разработать нормативных положений по организации осуществления таможенного контроля таких товаров.

<1> Политехнический словарь / Под ред. И.И. Артоболевского. М., 1976.

Следует отметить, что вопросы, связанные с идентификацией тех или иных товаров, периодически возникают, и они решаются в каждом конкретном случае. Например, ОАО "Пивоваренная компания "Балтика" обращалась в ФТС России по вопросу возможности помещения товаров (кегов - многооборотной тары для транспортировки продукции) под таможенный режим временного вывоза. ФТС России отметила, что в соответствии со ст. 253 ТК РФ временный вывоз допускается при условии, что временно вывозимые товары могут быть идентифицированы таможенным органом при их обратном ввозе (реимпорте), за исключением случаев, когда в соответствии с международными договорами Российской Федерации допускается замена временно вывезенных товаров товарами того же типа.

Согласно положениям ст. 390 ТК РФ для идентификации товаров и транспортных средств, находящихся под таможенным контролем, могут быть использованы, в частности, буквенная и иная маркировка, масштабные изображения и чертежи.

Как отметила ФТС России, кеги, предполагаемые к помещению под таможенный режим временного вывоза, имеют специальную трудноудаляемую маркировку, представляющую собой товарный знак, а также гарантируется нанесение дополнительной специальной маркировки "Балтика экспорт". С учетом этих обстоятельств ФТС России посчитала возможным помещение кегов под таможенный режим временного вывоза <1>.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2005. N 1.

Таким образом, таможенные органы должны учитывать складывающуюся практику по идентификации товаров.

Товар, помещенный на консигнационный склад и находящийся по российскому законодательству в режиме "временный вывоз", должен быть помещен в режим "экспорт" при его реализации со склада или возвращен на территорию РФ с заявлением завершающего режима "реимпорт". ТК РФ не устанавливает предельных сроков возврата товара, ранее вывезенного с территории России в режиме "временный вывоз" (ст. 254), но его возврат на российскую территорию в режиме "реимпорт", предполагающем полное освобождение от уплаты таможенных пошлин и налогов в отношении таких товаров, возможен только в срок, не превышающий трех лет (подп. 2 п. 1 ст. 235).

По истечении указанного срока ранее вывезенные российские товары могут быть ввезены в Россию только с уплатой импортных пошлин и налогов. Таможенным законодательством установлен ограниченный перечень товаров, в отношении которых допускается ввоз в режиме "реимпорт" со сроком, превышающим три года. Между тем жизненный цикл самолетов, произведенных РСК "МиГ", составляет 40 лет, в связи с чем временный вывоз различного рода приборов, оборудования на срок более чем три года является объективным обстоятельством. Представляется необходимым включение в указанный перечень товаров, вывозимых на консигнационные склады, либо снятие ограничения по срокам на такую категорию товаров.

Кроме того, представляется целесообразным рассмотреть вопрос о внесении дополнения в главу 21 ТК РФ, регулирующую вопросы временного вывоза, с внесением нормы о временном вывозе для целей ремонта ранее вывезенной в режиме "экспорта" российской техники.

В соответствии со ст. 165 НК РФ для подтверждения обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов должен быть представлен ряд документов, в частности грузовая таможенная декларация с отметками российского таможенного органа, осуществившего выпуск товаров в режиме экспорта и российского таможенного органа, в регионе деятельности которого находится пункт пропуска, через который товар был вывезен за пределы таможенной территории России; копии транспортных, товаросопроводительных и (или) иных документов с отметками пограничных таможенных органов, подтверждающих вывоз товаров за пределы России.

При реализации товаров с консигнационного склада необходимо предусмотреть внесение изменений в действующий порядок подтверждения права получения возмещения при налогообложении по налоговой ставке 0 процентов, определенный Налоговым кодексом РФ, в части предоставления документов, подтверждающих вывоз товаров за пределы таможенной территории Российской Федерации, так как фактический вывоз товаров с таможенной территории РФ на консигнационный склад предшествует таможенному оформлению товара в режиме "экспорт".

При реализации товаров с консигнационного склада потребуется изменение ранее заявленного режима "временный вывоз" на режим экспорта с подачей грузовой таможенной декларации. При этом возникают вопросы по таможенной стоимости товара, так как по истечении определенного времени возможно увеличение цены товара, предусмотренное договором. В этом случае таможенная стоимость вывезенного товара не будет соответствовать таможенной стоимости реализуемого со склада товара, что вызовет сложности при завершении таможенного режима временного вывоза.

Рассмотренные вопросы предполагают необходимость внесения изменений и дополнений в действующее законодательство Российской Федерации.

Соответствующие нормы, регулирующие вопросы переработки, более отвечают интересам предприятий перерабатывающей промышленности, которые в плановом порядке могут ввозить для переработки те или иные сырьевые товары, когда известна потребность в них, исходя из имеющихся производственных мощностей.

§ 5. Особенности помещения товаров под таможенные режимы реимпорта и временного ввоза

В практике достаточно часто возникают вопросы при применении ряда положений ТК РФ, сопровождающих помещение товаров под некоторые таможенные режимы. Предлагается рассмотреть эти вопросы на примере таможенных режимов реимпорта, временного ввоза.

Таможенный режим "реимпорт" находит широкое применение при осуществлении внешнеторговых операций и представляет собой таможенный режим, при котором товары, ранее вывезенные с таможенной территории Российской Федерации, ввозятся обратно в установленные сроки без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к товарам запретов и ограничений экономического характера, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности. Правовое положение товаров, помещенных под рассматриваемый режим, характеризуется тем, что они выступают как товары, выпущенные для свободного обращения, т.е. товары находятся в обороте на таможенной территории Российской Федерации без запретов и ограничений, предусмотренных таможенным законодательством.

Помещение товаров под режим реимпорта возможно при соблюдении ряда условий:

при вывозе с таможенной территории Российской Федерации товары находились в свободном обращении или были продуктами переработки иностранных товаров;

товары заявлены к режиму реимпорта в течение трех лет после пересечения ими при вывозе таможенной границы, данный срок может быть продлен при определенных обстоятельствах, о которых речь пойдет ниже;

товары находятся в том же состоянии, в каком они были вывезены с таможенной территории Российской Федерации, за исключением изменений, происшедших вследствие естественного износа или естественной убыли при нормальных условиях транспортировки, хранения или использования (эксплуатации);

уплачены суммы ввозных таможенных пошлин, налогов, субсидий и иные суммы, подлежащие возвращению в федеральный бюджет при реимпорте товаров.

Установленный общий срок (три года), в течение которого возможно помещение товаров под режим реимпорта, имеет исключения в отношении оборудования, используемого для строительства, промышленного производства, добычи полезных ископаемых и в других подобных целях. Какие товары следует рассматривать как подпадающие под "другие подобные цели"? Авиатехника, ранее поставленная иностранным заказчиком в режимах экспорта или переработки на таможенной территории, в процессе эксплуатации нуждается в техническом обслуживании, диагностике, ремонте. Проведение перечисленных работ является в соответствии с условиями внешнеэкономического договора обязанностью российского предприятия - поставщика авиатехники.

В то же время выполнение операций по ремонту, техническому обслуживанию, проверке работоспособности блоков, агрегатов возможно при наличии соответствующего оборудования, инструментов, контрольно-поверочной аппаратуры. Указанные товары вывозятся российскими предприятиями в режиме временного вывоза, предельные сроки которого таможенным законодательством не устанавливаются, причем при необходимости срок временного вывоза может таможенным органом продлеваться по мотивированному запросу заинтересованного лица. Возможность продления срока временного вывоза предусмотрена статьей 254 ТК РФ.

Отсутствие предельного срока временного вывоза имеет важное значение для поддержания в эксплуатационном состоянии авиатехники, находящейся у иностранного заказчика, так как "жизненный" цикл авиатехники составляет до 40 лет, в течение которых необходимо проведение различных работ по ее обслуживанию.

Таким образом, положения ТК РФ, регулирующие вопросы установления срока временного вывоза, отвечают интересам российских производителей авиатехники.

Вместе с тем обратный ввоз в режиме реимпорта ранее вывезенных товаров в режиме временного вывоза возможен при соблюдении трехгодичного срока, только в этом случае обратный ввоз освобождается от уплаты таможенных пошлин, налогов. Для соблюдения данного условия заинтересованное предприятие должно до истечения указанного срока ввезти ранее вывезенные товары. При всей обычности такого ввоза с технической стороны следует иметь в виду, что нередко ввозу подлежат дорогостоящие товары или товары, имеющие значительные весовые характеристики (несколько тонн), в связи с чем необходимо заключение договора на организацию их воздушной перевозки, что вызывает немалые дополнительные расходы. Если учесть, что в течение срока, требуемого на обслуживание авиатехники в период "жизненного" цикла, таких перевозок нужно сделать несколько, то расходы на транспортировку будут весьма весомыми.

При несоблюдении трехгодичного срока заинтересованное предприятие должно поместить "обратно ввозимые" товары под режим выпуска для внутреннего потребления (ст. 163 ТК РФ), для чего необходима уплата таможенных пошлин, налогов и соблюдение всех ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности (ст. 164 ТК РФ), т.е. речь идет о дополнительных расходах.

Представляется, что норма о трехгодичном сроке, в течение которого допускается помещение товаров под режим реимпорта, должна быть дополнена с расширением круга товаров, в отношении которых возможно продление указанного срока, что будет отвечать интересам российских производителей авиатехники.

Потребность в корректировке таможенного законодательства исходя из данного случая отмечают другие эксперты: "существует такая проблема - возврат российских товаров на территорию России. Обычно для этого используется режим реимпорта. В Кодексе прописано, что вернуть назад в реимпорте (соответственно, без уплаты пошлин и налогов) товары, ранее экспортированные или временно вывезенные, можно в течение трех лет с момента их вывоза из России. Но есть сферы сотрудничества, например военно-техническая, где связи с иностранными государствами осуществляются на долгосрочной основе, превышающей трехлетний срок. Когда приходит время их возвращать, выясняется, что без уплаты пошлин и налогов сделать это нельзя, так как они не входят в очень узкий перечень товаров (оборудование для строительства, промышленного производства и геологоразведки), для которых срок действия режима реимпорта можно продлевать. А изделия и материалы, поставляемые в рамках военно-технического сотрудничества, как правило, очень дорогостоящие...

Необходимо как можно скорее расширить перечень товаров, в отношении которых можно продлевать сроки реимпорта" <1>.

<1> Карамзина Л.В. Таможенные режимы: что показал мониторинг // Таможня. 2005. N 14 (133). С. 6 - 9.

Другим необходимым условием для помещения обратно ввозимых товаров под режим реимпорта является неизменность состояния таких товаров, с учетом исключений, содержащихся в подп. 3 п. 1 ст. 235 ТК РФ, т.е. во внимание принимаются только изменения, вызванные естественными износом или убылью, произошедшими при нормальных условиях использования (эксплуатации) или транспортировки, хранения.

Следует отметить, что состояние товаров может измениться и при других обстоятельствах. Например, при погрузке, выгрузке в результате неправильных действий товар был поврежден, в том числе до степени невозможности эксплуатации. Такие обстоятельства могут возникнуть до сдачи товара иностранному заказчику, т.е. перед поставщиком возникает обязанность поставить новый товар либо провести ремонтные операции по восстановлению поврежденного товара. Поврежденный товар, как правило, подлежит возвращению поставщику, так как в зависимости от характера повреждений выполнение восстановительных работ возможно только на предприятии изготовителя продукции.

При помещении такого товара под режим реимпорта необходимо соблюдение неизменности, в связи с чем возникают вопросы со стороны таможенных органов, что объясняется нормой, содержащейся в ст. 235 ТК РФ, не предусматривающей такого случая.

Возврат поврежденного товара можно осуществить в режиме выпуска для внутреннего потребления, на чем, как правило, настаивают таможенные органы, но тогда необходимо уплатить таможенные пошлины, налоги и соблюдение всех ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности (ст. 164 ТК РФ), что приведет к дополнительным расходам. Ссылка таможенных органов на то, что заинтересованное предприятие получило страховое возмещение за поврежденный товар, поэтому следует воспользоваться режимом выпуска для внутреннего потребления, вряд ли отвечает на все вопросы. Страховое возмещение определяется с учетом стоимости товара, а поскольку товар при экспорте освобождается от уплаты внутренних налогов в соответствии с законодательством о

налогах и сборах и в рассматриваемом случае от вывозной таможенной пошлины, в страховое возмещение не войдут суммы налогов. В таком случае страховое возмещение будет служить источником средств для восстановления поврежденного товара либо изготовления нового товара. Выплата налогов при выпуске для внутреннего потребления повлечет для предприятия дополнительные расходы.

Такое положение стало возможным в результате недостаточной проработки нормы, содержащейся в подп. 3 п. 1 ст. 235 ТК РФ, что служит препятствием для ввоза поврежденного товара в режиме реимпорта.

Следует отметить, что Международная конвенция по упрощению и гармонизации таможенных процедур учитывает рассматриваемое обстоятельство. Стандартное правило 4 гл. 2 Специального приложения "В" устанавливает, что в реимпорте не должно быть отказано на том основании, что товары были использованы или повреждены либо пришли в изношенное состояние во время нахождения за рубежом, что отвечает интересам предприятий-изготовителей. Следует иметь в виду Стандартное правило 7 указанной главы, в соответствии с которым в реимпорте не должно быть отказано на том основании, что товары вывозились без объявления об их предполагаемом обратном ввозе.

Одним из наиболее востребованных таможенных режимов является режим временного ввоза, при котором иностранные товары используются в течение определенного времени (срока временного ввоза) на таможенной территории Российской Федерации с полным или частичным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ввозимым товарам запретов и ограничений экономического характера, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Условием помещения товаров под рассматриваемый режим является возможность идентификации товаров таможенными органами при их обратном вывозе (реэкспорте) за исключением случаев, когда международные договоры допускают замену временно ввезенных товаров товарами того же типа (ст. 210 ТК РФ). Несоблюдение условия идентификации препятствует помещению товаров под данный режим. Однако обратный вывоз понимается таможенными органами по-разному. Одни таможенные органы считают, что обратный вывоз предполагает вывоз в страну, откуда был осуществлен ввоз, другие - вывоз товаров с таможенной территории вообще.

Представляется, что обратный вывоз следует рассматривать как вывоз товаров с таможенной территории Российской Федерации в любую другую страну. Временный ввоз обычно завершается реэкспортом (п. 1 ст. 210 ТК РФ), при котором товары, ранее ввезенные на таможенную территорию Российской Федерации, вывозятся с этой территории. Статья 239 ТК РФ, определяющая содержание режима реэкспорта, не указывает на то, чтобы товар вывозился в страну, откуда он был вывезен. Норма, требующая возврата товара поставщику или иному указанному им лицу, содержащаяся в ст. 242 ТК РФ, может быть применима только к товарам, выпущенным для свободного обращения, т.е. в режиме выпуска для внутреннего потребления.

В соответствии с п. 1 ст. 211 ТК РФ временно ввезенными товарами может пользоваться лицо, получившее разрешение на временный ввоз. С разрешения таможенного органа допускается передача временно ввезенных товаров в пользование иному лицу, при этом необходимо соблюдение ряда условий. Следует отметить, что рассматриваемые нормы регулируют вопросы пользования ввезенными товарами.

В практике возникает необходимость ввоза товаров, ранее вывезенных в режиме экспорта, в целях проведения различного рода исследований в связи с отказом блока, агрегата или их нестабильным функционированием. После ввоза нередко исследование товаров возможно в условиях завода-изготовителя с использованием специального оборудования. В этом случае товары передаются заинтересованным лицом, осуществившим их ввоз, заводу-изготовителю. Следует обратить внимание на то, что товары передаются для исследования. Между тем таможенные органы рассматривают такую передачу как нарушение таможенного законодательства, при этом не учитывается, что ст. 211 ТК РФ рассматривает передачу товаров другим лицам для пользования. ТК РФ не раскрывает понятия "пользование", делая отсылку на другое законодательство (п. 2 ст. 11). В соответствии с гражданским законодательством пользование заключается в возможности извлечения полезных свойств вещи.

При передаче товаров для исследования не предполагается извлечение полезных свойств, завод-изготовитель продукции проводит исследовательские операции с целью установления причины, приведшей к отказу. При таком положении говорить о нарушении таможенного законодательства достаточных оснований не имеется.

Временный ввоз товаров возможен, как уже указывалось выше, с полным или частичным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов. В соответствии со ст. 212 ТК РФ полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов допускается, если временный ввоз товаров не наносит существенного экономического ущерба Российской Федерации, в частности, в случаях временного ввоза контейнеров, поддонов, других видов многооборотной тары

и упаковок; если временный ввоз товаров осуществляется в рамках развития внешнеторговых отношений, международных связей в сфере науки, культуры, кинематографии, спорта и туризма; если целью временного ввоза является оказание международной помощи.

Для российских предприятий - изготовителей продукции, вывозящейся в режиме экспорта, важное значение имеет положение о временном ввозе товаров в рамках развития внешнеторговых отношений, которое позволяет временно ввозить ранее поставленную заказчиком технику для проведения различного рода испытаний, проверок в связи с техническими отказами для выявления причин таких отказов, которые возможны в результате недостаточной подготовки специалистов, эксплуатирующих технику в стране-заказчике. При помещении товаров в режим временного ввоза с полным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов доказывание обстоятельств такого ввоза является обязанностью декларанта. Надежды некоторых лиц, осуществляющих ввоз товаров, на то, что таможенные органы самостоятельно выберут наиболее оптимальный режим для таких товаров, не имеют под собой никаких оснований.

Пункт 1 ст. 212 ТК РФ устанавливает, что перечень категорий товаров, временно ввозимых с полным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин, налогов, а также условия такого освобождения, включая предельные сроки временного ввоза, определяются Правительством Российской Федерации. Приведенное положение ТК РФ реализовано в Постановлении Правительства Российской Федерации от 16 августа 2000 г. N 599 "О Перечне товаров, временно ввозимых (вывозимых) с полным условным освобождением от уплаты таможенных пошлин и налогов" <1>.

<1> СЗ РФ. 2000. N 34. Ст. 3478.

Перечень товаров, временно ввозимых в целях оказания содействия внешнеэкономической деятельности, содержится в разделе II Постановления. Так, в п. 8 указаны товары, временно ввозимые для проведения испытаний, проверок, при условии, если их использование не имеет цели извлечения дохода. Другим общим условием полного освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов является то, что такое освобождение предоставляется в отношении товаров, срок временного ввоза которых не превышает одного года, если иное не предусмотрено в Перечне, т.е. при продлении срока временного ввоза свыше одного года в соответствии с п. 2 ст. 212 ТК РФ применяется частичное условное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов.

Следует отметить, что нередко приходится сталкиваться со своеобразным пониманием со стороны некоторых хозяйствующих субъектов частичного условного освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов, которые рассматривают режим временного ввоза как возможную рассрочку уплаты таможенных платежей или как единовременную уплату определенной суммы.

Пункт 2 ст. 212 ТК РФ устанавливает, что при частичном условном освобождении от уплаты таможенных пошлин, налогов за каждый полный или неполный календарный месяц нахождения товаров на таможенной территории Российской Федерации уплачивается 3% суммы таможенных пошлин, налогов, которая подлежала бы уплате, если бы товары были выпущены для свободного обращения. Необходимо учитывать, что при изменении режима временного ввоза на режим выпуска для свободного обращения товаров за период, когда применялось частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, подлежат уплате проценты с сумм таможенных пошлин, налогов, которые подлежали бы уплате, если бы в отношении этих сумм была предоставлена рассрочка, за исключением случая, предусмотренного п. 5 ст. 212 ТК РФ. Согласно п. 1 ст. 336 ТК РФ за предоставление рассрочки взимаются проценты исходя из ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей в период рассрочки.

Таким образом, помещение товаров под режим временного ввоза имеет свои особенности в зависимости от того, предполагается ли освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов либо частичная их уплата. При частичной уплате таможенных пошлин, налогов с учетом уплаты процентов за предоставленную рассрочку при изменении рассматриваемого режима на режим выпуска для внутреннего потребления необходим предварительный экономический расчет с целью избежания дополнительных расходов.

Вызывает вопросы применение на практике положений, содержащихся в п. 2 ст. 214 ТК РФ, касающихся уменьшения таможенной стоимости товара, на что обращают внимание и другие эксперты: "принципы применения этого режима (временный ввоз) нами достаточно глубоко проработаны и, на мой взгляд, максимально приближены к нормам международного права в таможенном деле. Однако проблемы еще остаются. В частности, это касается 214-й статьи Кодекса. В ней сказано, что при завершении таможенного режима временного ввоза выпуском товаров для свободного обращения декларант вправе указать в определенных случаях на уменьшение таможенной стоимости товаров и уменьшение их количества. Корректировка таможенной стоимости может быть произведена при представлении документально подтвержденной информации.

Вместе с тем таможенная стоимость и количество товаров определяются на день их помещения под режим временного ввоза, поэтому, как должна применяться норма, указанная в ст. 214 Кодекса, ясности нет. Тем не менее попытки внести поправки для устранения существующих неясностей в части определения таможенной стоимости в действующее таможенное законодательство предпринимаются" <1>.

<1> Карамзина Л.В. Временный ввоз: закон и здравый смысл // Таможня. 2005. N 17 (136). С. 9.

Между тем в соответствии со ст. 13 Закона Российской Федерации "О таможенном тарифе" <1> положения Закона по определению таможенной стоимости ввозимых товаров применяются к товарам, фактически пересекшим таможенную границу Российской Федерации при ввозе или заявленным к ввозу при применении предварительного декларирования, при первом помещении этих товаров под таможенный режим, установленный таможенным законодательством Российской Федерации.

<1> Российская газета. 1993. N 107.

При изменении таможенного режима таможенной стоимостью товаров является таможенная стоимость, определенная в соответствии с Законом на день принятия таможенным органом таможенной декларации при их первом помещении под таможенный режим после фактического пересечения ими таможенной границы, если иное не установлено таможенным законодательством Российской Федерации.

Статья 214 ТК РФ предусматривает возможность уменьшения таможенной стоимости, но не содержит механизма корректировки таможенной стоимости, соответственно, применяется правило, содержащееся в ст. 13 Закона "О таможенном тарифе". Таким образом, ст. 214 ТК РФ в рассматриваемой части не работает. Именно в таком контексте Министерство финансов Российской Федерации в письме от 15 февраля 2007 г. N 03-10-07/12 "О таможенной стоимости товаров, помещенных под таможенный режим временного ввоза, при завершении его выпуском товаров для свободного обращения" <1> предлагает к применению ст. 214 ТК РФ, по мнению которого уменьшение таможенной стоимости товаров может применяться в случаях, когда изменения с ввозимыми товарами относятся либо к периоду от даты заключения сторонами соответствующего договора, согласно которому товары ввозятся на таможенную территорию Российской Федерации, до даты пересечения товарами границы Российской Федерации, либо к случаю, предусмотренному ст. 221 ТК РФ.

<1> Бюллетень "Таможенные ведомости". 2007. N 6. С. 109, 110, 258.

Доводы, содержащиеся в указанном письме, являются далеко не бесспорными. Позиция Министерства финансов Российской Федерации сводится к тому, что обстоятельства, приведшие к уменьшению их таможенной стоимости, должны возникнуть при ввозе товаров до помещения их под режим временного ввоза, о чем речь идет в Постановлении Правительства Российской Федерации от 13 августа 2006 г. N 500 "О Порядке определения таможенной стоимости товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации" <1>. В то же время ст. 214 ТК РФ предусматривает возможность уменьшения таможенной стоимости товаров после их ввоза на таможенную территорию России и помещения под режим временного ввоза, более того, при завершении данного режима. Участники внешнеторговой деятельности с такой позиции трактовали положения, содержащиеся в ст. 214 ТК РФ, к чему имеются соответствующие основания. Так, ст. 105 ТК РФ устанавливает, что товары, пришедшие в негодность, испорченные или поврежденные вследствие аварии или действия непреодолимой силы в период их временного хранения, подлежат помещению под определенный декларантом таможенный режим, как если бы они были ввезены на таможенную территорию в негодном, испорченном или поврежденном состоянии, указанные обстоятельства должны быть учтены при определении таможенной стоимости.

<1> СЗ РФ. 2006. N 34. Ст. 3688.

Статья 221 ТК РФ также учитывает приведенные обстоятельства при хранении товаров на таможенном складе.

В любом случае неопределенность норм ст. 214 ТК РФ привела к их различному пониманию и в конечном итоге неработоспособности, что требует внесения в указанную статью соответствующих корректив.

Практика применения рассматриваемого режима вызывает необходимость остановиться на вопросах завершения данного режима. Часть 3 ст. 16.19 КоАП РФ предусмотрена ответственность за невыполнение одного из основных требований таможенного режима - завершить его определенным способом в установленные сроки.

Такое требование включено в содержание таможенных режимов, предполагающих временное нахождение или использование иностранных товаров на таможенной территории Российской Федерации, а российских товаров - за ее пределами, без изменения ими статуса иностранных или российских товаров соответственно. К ним, в частности, относятся таможенный режим международного таможенного транзита, переработка на таможенной территории, переработка вне таможенной территории, временный ввоз, а также таможенный режим временного вывоза.

Предусмотренные ТК РФ способы завершения таможенных режимов зависят от вида таможенного режима, и при рассмотрении вопросов, связанных с административными правонарушениями, важное значение имеет установление, каким законным образом должен быть завершён тот или иной режим.

Например, временно ввезенные товары не позднее дня истечения срока временного ввоза должны быть вывезены с таможенной территории Российской Федерации или заявлены к иному таможенному режиму (ст. 214 ТК РФ). То есть ответственность по ч. 3 ст. 16.19 КоАП РФ наступает, если по истечении указанного срока товары фактически не вывезены с таможенной территории Российской Федерации или на эти товары не подана таможенная декларация с целью помещения товаров под иной таможенный режим. Такую же позицию высказывает О.А. Уразовская: "факт невыпуска товаров до истечения срока временного ввоза по таможенной декларации, поданной в этот срок, не может свидетельствовать о незавершении таможенного режима временного ввоза, поскольку товары были заявлены к иному таможенному режиму" <1>.

<1> Уразовская О.А. Административная ответственность за нарушение таможенного режима // Закон. 2006. N 6. С. 46.

§ 6. Субъектный состав и соблюдение ограничений в таможенном режиме реэкспорта

На практике достаточно часто встречаются случаи, когда иностранный партнер при наличии договорных связей ошибочно отправляет российскому лицу какой-либо груз, в связи с чем возникает необходимость принятия соответствующих мер, которые могут привести к заключению нового договора на поставку данного груза, но чаще принимается решение о его возврате. Следует отметить, что ошибочно поставленная продукция может носить специфический характер с использованием для изготовления конечной продукции без реализации ее на рынке товаров народного потребления.

С позиции таможенного законодательства при таких обстоятельствах возможен возврат груза с использованием таможенного режима реэкспорта.

Статья 239 ТК РФ определяет таможенный режим реэкспорта как режим, при котором товары, ранее ввезенные на таможенную территорию Российской Федерации, вывозятся с этой территории без уплаты или с возвратом уплаченных сумм ввозных таможенных пошлин, налогов и без применения к товарам запретов и ограничений экономического характера, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Основные вопросы, которые возникают при выборе рассматриваемого режима в отношении ошибочно поставленного товара, относятся к определению лица, которое может выступать в качестве декларанта, и соблюдению запретов и ограничений, установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности.

Таможенное законодательство устанавливает порядок и правила, при соблюдении которых происходит перемещение товаров через таможенную границу. Кодекс содержит требования, которым должен отвечать декларант, т.е. лицо, заявляющее сведения о товарах, либо от имени которого такие сведения заявляются. Существующая практика по определению декларанта при выборе режима реэкспорта разноречива, что приводит к дополнительным затратам времени на выполнение таможенных формальностей.

В соответствии со ст. 126 ТК РФ в качестве декларанта имеют право выступать лица, указанные в ст. 16 ТК РФ, а также любые иные лица, правомочные в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации. Следовательно, круг лиц, которые могут быть декларантами, достаточно ограничен. При этом следует учитывать, что декларантом может быть только российское лицо за исключением некоторых случаев, которые не имеют отношения к рассматриваемой теме.

Из положений, содержащихся в ст. 16 ТК РФ, следует, что декларантом может быть, если перемещение товаров через таможенную границу осуществляется в соответствии с внешнеэкономической сделкой, заключенной российским лицом, - российское лицо:

- 1) которое заключило такую внешнеэкономическую сделку,
- 2) или от имени,
- 3) либо по поручению которого эта сделка заключена.

Если перемещение товаров через таможенную границу осуществляется без заключения внешнеэкономической сделки российским лицом, декларантом может быть лицо, имеющее право владения и (или) право пользования товарами на таможенной территории Российской Федерации; а также иные лица, выступающие в качестве, достаточном в соответствии с гражданским законодательством или ТК РФ для совершения юридически значимых действий от собственного имени с товарами, находящимися под таможенным контролем.

В рассматриваемом случае товары поступают без заключения внешнеэкономической сделки в отношении ошибочно поставленного товара, поэтому подтвердить права владения, пользования и (или) распоряжения указанными товарами не представляется возможным. В соответствии с нормами ТК РФ лицо не обладает достаточными полномочиями для совершения юридически значимых действий от собственного имени с данными товарами. Таким образом, лицо, в адрес которого поступили такие товары, не может выступать в качестве декларанта.

Позиция некоторых таможенных органов сводится к тому, что требуется заключение внешнеэкономической сделки с иностранным поставщиком для того, чтобы лицо приобрело указанные выше права или могло совершать определенные действия, в противном случае иностранный партнер должен принять необходимые меры для возврата ошибочно поставленного товара. Другие считают, что при ошибочной поставке товаров декларантом может выступать получатель товаров. Следует отметить, что такая позиция более отвечает интересам получателей груза, т.к. именно они взаимодействуют с иностранным партнером, который заинтересован, как и получатель, в быстром исправлении допущенной ошибки, и способствует ускорению таможенного оформления.

Следует отметить, что действующий ТК РФ в сравнении с ТК РФ в редакции 1993 года ограничил круг лиц, которые могут выступать в качестве декларанта. Согласно ранее действовавшему ТК РФ декларировать товары могло лицо, перемещающее товары, и таможенный брокер (посредник). Лица, перемещающие товары, - это лица, являющиеся собственниками товаров, их покупателями, владельцами либо выступающие в ином качестве, достаточном в соответствии с законодательством Российской Федерации для совершения с товарами действий, предусмотренных ТК РФ от собственного имени (ст. 18 ТК РФ).

Следует отметить, что ошибка в поставке груза обнаруживается при проверке документов о поступлении груза, поэтому все последующие вопросы с решением его приема или возврата должны быть рассмотрены в течение сроков временного хранения, установленного таможенным законодательством.

В соответствии со ст. 103 ТК РФ срок временного хранения составляет два месяца. По мотивированному запросу заинтересованного лица таможенный орган продлевает указанный срок до четырех месяцев, который является предельным. Товары, подвергающиеся быстрой порче, могут храниться на складе временного хранения в пределах срока сохранения их качеств, но не свыше предельного.

Если поступают товары, которые запрещены к ввозу в Российскую Федерацию, то срок временного хранения таких товаров составляет трое суток, если иной срок не предусмотрен иными федеральными законами в отношении отдельных видов товаров (п. 1 ст. 13 ТК РФ).

Таким образом, решение о приемке или возврате груза должно быть принято в достаточно сжатые сроки.

При выборе таможенного режима реэкспорта необходимо учитывать положение, содержащееся в ст. 158 ТК РФ, в соответствии с которым запреты и ограничения, не носящие экономического характера и установленные законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, лица обязаны соблюдать вне зависимости от заявленного режима.

Как уже указано выше, при реэкспорте к вывозимым товарам не применяются запреты и ограничения экономического характера. В соответствии с Федеральным законом "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" <1> количественные ограничения и иные запреты и ограничения экономического характера являются методами нетарифного регулирования.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850.

Нетарифное регулирование включает в себя запреты и количественные ограничения, устанавливаемые Правительством Российской Федерации в исключительных случаях,

лицензирование, исключительное право на экспорт и (или) импорт отдельных видов товаров, специальные защитные меры, антидемпинговые меры и компенсационные меры.

Названный Закон предусматривает возможность введения мер, затрагивающих внешнюю торговлю товарами, исходя из национальных интересов. Такие меры не носят экономического характера и применяются самостоятельно наряду с экономическими. Рассматриваемые меры могут вводиться, если они необходимы для соблюдения общественной морали или правопорядка; охраны жизни или здоровья граждан, окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений; применяются для защиты культурных ценностей и т.д.

Запреты и ограничения внешней торговли товарами содержатся в ряде законов, в связи с чем в каждом конкретном случае необходимо обращаться к соответствующему закону.

К числу рассматриваемых законов можно отнести Федеральный закон Российской Федерации "Об оружии" <1>, который регулирует ввоз и вывоз оружия. В частности, ввоз на территорию Российской Федерации и вывоз из Российской Федерации гражданского и служебного оружия осуществляется по разрешениям Министерства внутренних дел Российской Федерации.

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Федеральный закон "О наркотических средствах и психотропных веществах" <1> устанавливает, что ввоз (вывоз) таких товаров осуществляется при наличии разрешения федеральных органов исполнительной власти и специально уполномоченных органов и сертификата на право ввоза (вывоза).

<1> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219.

Необходимо иметь в виду особенности государственного регулирования внешнеторговой деятельности в области, связанной с вывозом из Российской Федерации и ввозом в Российскую Федерацию, в том числе с поставкой или закупкой, продукции военного назначения, с разработкой и производством продукции военного назначения, а также особенности государственного регулирования внешнеторговой деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники, устанавливаются международными договорами Российской Федерации, федеральными законами о военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами и об экспортном контроле.

Например, Федеральный закон от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1> одним из методов осуществления государственного регулирования устанавливает лицензирование ввоза и вывоза продукции военного назначения. Федеральный закон от 18 июля 1999 г. N 183-ФЗ "Об экспортном контроле" <2> предусматривает лицензирование внешнеэкономических операций, предусматривающих передачу контролируемых товаров и технологий иностранному лицу.

<1> СЗ РФ. 2006. N 38. Ст. 3800.

<2> СЗ РФ. 1999. N 30. Ст. 3774.

При ошибочной поставке российскому участнику внешнеторговой деятельности товаров, ввоз (вывоз) которых лицензируется, возникают вопросы о порядке вывоза таких товаров в режиме реэкспорта. Таможенные органы требуют представления лицензии на вывоз товаров, в то время как лицензия не может быть оформлена, поскольку товар перемещен на таможенную территорию Российской Федерации вне контракта на его поставку. Так, в соответствии с п. 6 Положения о порядке лицензирования в Российской Федерации ввоза и вывоза продукции военного назначения, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 10 сентября 2005 г. N 1062 "Вопросы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами" <1> для получения лицензии организация-заявитель представляет наряду с другими документами копию контракта или выписку из контракта с иностранным заказчиком (поставщиком). При отсутствии контракта на поставку ошибочно перемещенного через таможенную границу товара в выдаче лицензии будет отказано.

<1> СЗ РФ. 2006. N 38. Ст. 3800.

Необходимо отметить, что в соответствии с таможенным законодательством под режим реэкспорта помещаются иностранные товары, в том числе ввезенные на таможенную территорию Российской Федерации с нарушением установленных законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности запретов на ввоз. Согласно ст. 13 ТК РФ товары,

запрещенные к ввозу, по общему правилу подлежат немедленному вывозу. Вывоз таких товаров производится перевозчиком, который наделяется правом совершения юридически значимых действий и потому может выступать в качестве декларанта.

Таким образом, вывоз товаров, запрещенных к ввозу, может быть осуществлен в более простом порядке, чем товаров, на которые распространяются ограничения к ввозу, хотя запрещенные к ввозу товары являются в силу их характера более нежелательными, чем товары, ограниченные к ввозу.

Запреты на ввоз товаров можно рассматривать как запреты абсолютные и относительные. Запреты, имеющие абсолютный характер, не допускают ввоз товаров во всех без исключений случаях. Относительный запрет представляет собой исключение ввоза, кроме случаев, оговоренных в законодательстве, т.е. с ограничениями. При отсутствии оснований для ввоза, т.е. несоблюдении ограничений, действует запрет на ввоз, что обязывает к вывозу таких товаров из Российской Федерации. Представляется, что на такие случаи целесообразно распространить порядок, установленный п. 1 ст. 13 ТК РФ.

В таком случае лицо, в чей адрес поступили ошибочно направленные товары, может быть наделено правами совершения с такими товарами юридически значимых действий, что должно быть предусмотрено нормами ТК РФ. Лицо, получившее ошибочно поставленные товары, уже, как правило, состоит в договорных отношениях с отправителем товаров и имеет все возможности урегулировать вопросы с отправителем товаров и выступить в качестве декларанта.

В соответствии со ст. 157 ТК РФ помещение товаров под таможенный режим осуществляется с разрешения таможенного органа. В ходе проверки обоснованности помещения товаров под определенный режим, в том числе под реэкспорт, таможенным органом проверяются обстоятельства, сопровождающие ввоз или вывоз товаров, и при подтверждении ошибочности поставки такая ошибка может быть исправлена в краткие сроки.

§ 7. Основные направления совершенствования правового регулирования режима временного вывоза

Как уже указывалось выше, таможенный режим временного вывоза используется предприятиями-экспортерами с целью технического обслуживания ранее вывезенной продукции, проведения ремонтных работ и т.д., когда возникает необходимость использования соответствующего оборудования, инструментов, контрольно-проверочной аппаратуры по месту нахождения вывезенной продукции, а также для транспортировки ряда изделий.

Согласно ст. 252 ТК РФ временный вывоз - таможенный режим, при котором товары, находящиеся в свободном обращении на таможенной территории Российской Федерации, могут временно использоваться за пределами таможенной территории Российской Федерации с полным условным освобождением от уплаты вывозных таможенных пошлин и без применения к товарам запретов и ограничений экономического характера.

Действующий ТК РФ содержит положения, упрощающие применение режима временного вывоза. ТК РФ в редакции 1993 г. предусматривал возможность помещения товаров под рассматриваемый режим при наличии разрешения таможенного органа.

Требования таможенного законодательства к заявлению рассматриваемого режима сводятся к тому, чтобы вывозимые товары находились в свободном обращении, когда оборот товаров на таможенной территории России осуществляется без запретов и ограничений, предусмотренных таможенным законодательством, и могли быть идентифицированы таможенным органом при их обратном ввозе.

Срок временного вывоза товаров законодателем не ограничивается. Срок временного вывоза в каждом конкретном случае определяется заинтересованным лицом, исходя из цели и обстоятельств такого вывоза, и устанавливается таможенным органом. При возникновении причин, вызывающих необходимость продления срока временного вывоза товаров заинтересованное лицо вправе обратиться в таможенный орган с мотивированным обращением, на основании которого таможенный орган продлевает такой срок.

Заинтересованное лицо обладает правом распоряжения временно вывезенным товаром, но при передаче права собственности на такие товары иностранному лицу, оно обязано изменить режим временного вывоза на таможенный режим экспорта, подав в таможенный орган соответствующую декларацию.

Следует отметить, что изменение ранее выбранного режима на режим экспорта возможно при условии, когда временно вывезенные товары не подлежат обратному ввозу на таможенную территорию Российской Федерации. Обязательный обратный ввоз товаров предусматривается, в частности, когда товар вывозился на основании лицензии, выданной соответствующим органом государственной власти с указанием срока временного вывоза.

На практике заинтересованное лицо обращается в таможенный орган с обращением, в котором указывает идентификационные признаки временно вывозимого товара и срок вывоза.

Кроме этих сведений, определенных ТК РФ, таможенные органы требуют указывать код товара по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности, что не основано на законе. Тем более данное требование вызывает вопросы, когда вывоз товаров осуществляется на основании лицензии Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству, в которой указывается срок обратного ввоза, обязательный для заинтересованного лица. Необходимо принять во внимание и такое обстоятельство, как указание классификационных кодов в грузовой таможенной декларации.

Приведенная схема действий заинтересованного лица при помещении товаров под режим временного вывоза в целом не вызывает особых затруднений, когда такой вывоз осуществляется не часто. Значительно затрудняется выполнение таможенных формальностей при достаточно частом перемещении одного и того же товара через таможенную границу в течение короткого срока. Например, временно вывозится так называемая оснастка, предназначенная для транспортировки самолетов, которая служит для защиты готовой продукции от возможных повреждений при ее перевозке. В каждом случае вывоза (обратного ввоза) необходимо оформлять документы при открытии таможенного режима временного вывоза и завершении вывоза режимом реимпорта.

Международная конвенция об упрощении и гармонизации таможенных процедур рекомендует: если один и тот же товар неоднократно вывозится с объявлением о предполагаемом обратном ввозе, по запросу декларанта таможенная служба обязана разрешить, чтобы декларация на вывоз с объявлением об обратном ввозе, подаваемая при первом вывозе товара, была действительна для последующих случаев реимпорта и вывоза этого товара в течение определенного времени (Специальное приложение В, рекомендуемое правило 15).

Представляется, что такая норма при наличии ее в ТК РФ значительно упростила бы таможенные формальности режима временного вывоза.

На практике довольно часто декларирование товаров в режиме временного вывоза производят лица, действующие на основании договора комиссии. В таких случаях комитенты подают декларацию самостоятельно либо через таможенного брокера, в то же время в таможенный орган с заявлением о временном вывозе товаров и гарантийным обязательством обращается предприятие-комиссионер. В связи с этим возникают вопросы, связанные с определением лица, ответственного за помещение товаров в режим временного вывоза, когда таможенный режим не находит законного завершения.

В соответствии со ст. 132 ТК РФ с момента принятия таможенная декларация становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющих юридическое значение, т.е. принятие таможенной декларации связывается с наступлением определенных правовых последствий.

Статья 126 ТК РФ устанавливает, что декларантом имеют право выступать лица, указанные в ст. 16 Кодекса, а также любые иные лица, правомочные в соответствии с гражданским законодательством распоряжаться товарами на таможенной территории Российской Федерации.

Между организацией-комиссионером и организацией-комитентом заключается договор комиссии, согласно которому комитент обязуется выполнить ряд операций, включая проведение таможенного оформления при ввозе/вывозе авиатехники.

На этом основании комитент выступает в качестве декларанта, подавая таможенную декларацию.

Согласно ст. 124 ТК РФ (п. 1) декларирование товаров производится декларантом либо таможенным брокером (представителем) по выбору декларанта.

Таким образом, таможенную процедуру декларирования вывозимых товаров может проводить таможенный брокер, который в соответствии со ст. 139 ТК РФ выступал в качестве представителя декларанта организации-комитента. Статья 144 ТК РФ ограничивает обязанности таможенного брокера выполнением таможенных операций, необходимых для помещения товаров под таможенный режим или иную таможенную процедуру. На брокера не возлагаются обязанности по совершению операций, связанных с завершением действия таможенного режима, т.е. такие действия должно совершить лицо, выступающее в качестве декларанта.

Статья 161 ТК РФ устанавливает, что обязанность подтверждения соблюдения условий помещения товаров под заявленный таможенный режим, содержанием которого является полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов либо возврат уплаченных сумм и (или) неприменение запретов и ограничений экономического характера, возлагается на декларанта. В рассматриваемом случае заявляется режим временного вывоза, который предусматривает полное условное освобождение от уплаты вывозных таможенных пошлин и неприменение к товарам запретов и ограничений экономического характера, т.е. лицом, ответственным за соблюдение условий режима временного вывоза, является декларант.

Статья 256 ТК РФ завершение режима временного вывоза возлагает на лицо, поместившее товары под таможенный режим, в качестве которого выступает декларант, поскольку в соответствии с подп. 1 п. 3 ст. 124 ТК РФ таможенный режим заявляется декларантом.

Довод со стороны таможенных органов о том, что лицом, ответственным за соблюдение условий таможенного режима временного вывоза, является организация-комиссионер, так как им представлены заявление на помещение товаров под режим временного вывоза и гарантийное обязательство, противоречит приведенным выше нормам ТК РФ, устанавливающим правовое положение декларанта.

Выполнение таможенных формальностей должно учитывать некоторые особенности, в частности временный вывоз так называемой "технической аптечки", в которую входят блоки, агрегаты, системы, приборы для обслуживания авиационной техники, ее ремонта, в ряде случаев - срочного. При таких обстоятельствах процедура таможенного оформления товаров в рассматриваемом режиме должна быть предельно простой, с минимальной затратой времени.

Следует обратить внимание на особенности завершения режима временного вывоза, поскольку ч. 3 ст. 16.19 КоАП РФ предусмотрена ответственность за невыполнение одного из основных требований таможенного режима - завершить его определенным способом в установленные сроки.

Говоря о завершении таможенных режимов путем обратного ввоза необходимо учитывать как требования самих таможенных режимов, которые могут касаться срока ввоза, состояния товара, так и установленный ТК РФ порядок ввоза и вывоза, например наличие лицензии.

Так, решающее значение для определения, завершён ли надлежащим образом режим временного вывоза, имеет не просто факт пересечения товарами таможенной границы при их обратном ввозе на таможенную территорию РФ, а факт заявления таких товаров к таможенному режиму реимпорта. То есть обратный ввоз товаров также должен быть оформлен путем заявления их под таможенный режим реимпорта. Такой вывод следует из совокупности положений ст. ст. 253, 256 ТК РФ.

Вместе с тем заслуживает внимания и другая точка зрения, встречающаяся в судебной практике, согласно которой нельзя вменять лицу незавершение в установленный срок таможенного режима временного вывоза, если до истечения этого срока товар фактически ввезен на таможенную территорию Российской Федерации, но на него не подана таможенная декларация. Действительно, в этом случае товар возвращен на таможенную территорию вовремя, и сложно утверждать, что он не ввезен обратно.

Представляется, что в этом случае следует иметь в виду определение ввоза товаров и транспортных средств на таможенную территорию России, которое содержится в ст. 11 ТК РФ: ввоз - это фактическое пересечение товарами и транспортными средствами таможенной границы и все последующие предусмотренные Кодексом действия с товарами и транспортными средствами до их выпуска таможенными органами. Таким образом, для целей завершения таможенного режима следует не просто фактически ввезти товар - необходимо еще выполнить другие действия, например, идентифицировать его как ранее ввезенный, что возможно только при заявлении товара к таможенному режиму реимпорта.

Однако даже при принятии первой точки зрения деяние лица, ввезшего товар обратно в установленный срок, но не заявившего его в этот срок к таможенному режиму реимпорта, не представляет существенного нарушения охраняемых правоотношений. Поэтому следует согласиться с позицией О.А. Уразовской, что в случае установления такого факта в ходе производства по делу об административном правонарушении, возбужденному по ч. 3 ст. 16.19 КоАП РФ, при условии идентификации товара как ранее временно вывезенного, представляется обоснованным освобождение лица от ответственности на основании ст. 2.9 КоАП РФ в связи с малозначительностью совершенного правонарушения <1>.

<1> Уразовская О.А. Административная ответственность за нарушение таможенного режима // Закон. 2006. N 6. С. 47.

Распоряжением ГТК России от 21 декабря 1999 г. N 01-14/1431 "Об упрощении процедур при таможенном оформлении российских воздушных судов, а также запасных частей, агрегатов, в том числе авиационных двигателей, и расходных материалов, применяемых для восстановления авиационной техники, эксплуатируемой за пределами России или находящейся на гарантийном обслуживании российских авиационных предприятий" <1> предусматривался упрощенный порядок таможенного оформления вышеперечисленных товаров. Таможенное оформление, включая декларирование, предлагалось производить с учетом следующих особенностей.

<1> Российская газета. 2000. N 32.

Организации, осуществляющей вывоз российских воздушных судов, а также запасных частей, агрегатов, в том числе авиационных двигателей, и расходных материалов, применяемых для восстановления авиационной техники, следовало подавать в таможенный орган три

экземпляра заявления на вывоз продуктов переработки или товара, в котором необходимо было указать:

- номер лицензии на переработку и дату ее выдачи;
- наименование организации - отправителя;
- наименование, количество и стоимость по каждому виду вывозимых продуктов переработки или товаров;
- страну назначения;
- номер транспортного документа;
- сведения о транспортном средстве, на котором будет произведен вывоз декларируемых продуктов переработки или товаров (например, бортовой номер воздушного судна и т.п.).

Первый экземпляр заявления оставался в таможенном органе и использовался в качестве временной таможенной декларации, другие экземпляры возвращались организации для использования в качестве разрешения таможенного органа на вывоз указанных выше продуктов переработки или товаров с таможенной территории России. И не позднее пяти рабочих дней со дня вывоза организация должна была подать в таможенный орган грузовую таможенную декларацию.

Однако данный порядок таможенного оформления вывозимых товаров не был реализован на практике, хотя предложенная процедура представляет интерес с точки зрения упрощения таможенного оформления.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенный анализ показал известное несоответствие действующего законодательства, регулирующего вопросы таможенного оформления и помещения товаров под таможенные режимы, нормам Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур, а также интересам хозяйствующих субъектов.

Осознание имеющегося расхождения между нормами национального и международного права, регулирующими данные вопросы, наглядно обозначились в настоящее время, когда обсуждается присоединение Российской Федерации к Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур.

Таким образом, исследование действующих положений, регулирующих таможенное оформление и помещение товаров под таможенные режимы, выяснение причин их несоответствия современным требованиям и, самое главное, поиск путей их совершенствования, приобретают особенно важное значение.

Совершенствование правоприменительной деятельности тесно связано с модернизацией законодательства. При этом одним из наиболее актуальных направлений поиска оказывается исследование проблем согласования публичных и частных интересов участников внешнеэкономической деятельности на основе верховенства общепризнанных принципов и норм международного права, дальнейшее совершенствование правовой базы, регламентирующей государственное воздействие на правоотношения в таможенной сфере.

Кроме того, потребность в совершенствовании таможенного законодательства обусловлена тем, что специфика таможенного оформления и помещения товаров под таможенные режимы нередко связана с серьезными ограничениями права собственности, что требует более строгого контроля деятельности субъектов в области управления в таможенной сфере.

Список литературы

1. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 1998.
2. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 1999.
3. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2000.
4. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2001.
5. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2002.
6. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2003.
7. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. ГТК Российской Федерации, 2004.
8. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2005.
9. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2006.
10. Таможенная статистика внешней торговли Российской Федерации: Годовой сборник. М., 2007.
11. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999.
12. Толковый словарь русского языка / Под редакцией Д.Н. Ушакова. М.: Астрель АСТ, 2000.
13. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999.
14. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1989.
15. Политехнический словарь / Под ред. И.И. Артоболевского. М., 1976.
16. Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, 1994.
17. Беляшов В.А. Таможенный энциклопедический справочник. Интер-Дайджест, 1998. Т. 1.
18. Толковый словарь таможенного права / Под редакцией А.Н. Козырина. М.: ОАО "Издательский дом "Городец", 2006.
19. Словарь таможенных терминов / Под общ. ред. Н.М. Блинова. М.: РИО РТА ГТК РФ, 1994.
20. Экономическая теория (политэкономика): Учебник / Под общей ред. В.И. Видяпина, Г.П. Журавлевой. М.: Изд-во Российской экономической академии, 2000.
21. Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д. Перевалова. 2-е изд., изм. и доп. М.: Издательство "НОРМА", 2003.
22. Общая теория права: Учебник для юридических вузов / Под общ. ред. А.С. Пиголкина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во МГТУ им. Н.Э. Баумана, 1995.
23. Общая теория государства и права: Академический курс в 2-х томах / Отв. ред. проф. М.Н. Марченко. М.: Издательство "Зерцало", 1998.
24. Проблемы теории государства и права: Учебник / Под ред. С.С. Алексеева. М.: Юрид. лит., 1979.
25. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Издательство "НОРМА" (Издательская группа "НОРМА-ИНФРА-М"), 2002.
26. Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации. Учебник. М.: Издательство "Зерцало", 1996.
27. Тимошенко И.В. Таможенное право России: Учебник. Санкт-Петербург: Издательство Р. Асланова "Юридический центр Пресс", 2006.
28. Рассолов М.М., Эриашвили Н.Д., Галузо В.Н. и др. Таможенное право: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2006.
29. Таможенное право: Учебник для студентов вузов / Под ред. М.М. Рассолова, Н.Д. Эриашвили. 3-е изд., переработ. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007.
30. Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. Н.И. Химичева. М.: Юрист, 2003.
31. Халипов С.В. Таможенный контроль (административно-правовой анализ): Учебно-практическое пособие. М.: Издательство "ТАМОЖНЯ.РУ", 2005.
32. Таможенный контроль: Учебник / Под общей редакцией В.А. Шамахова. М.: Софт Издат, 2006.
33. Таможенное право России: Учебник / Отв. ред. С.И. Истомин, В.А. Максимцев. М.: Софт Издат, 2005.
34. Халипов С.В. Таможенное право: Учебник. М.: Юрайт-Издат, 2007.
35. Гравина А.А. и др. Таможенное право: Учебник / Отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Волтерс Клувер, 2007.

36. Таможенное право: Курс лекций: В 2 т. Т. 2 / Под ред. В.Г. Драганова. М.: Экономика, 1999.
37. Основы таможенного дела: Учебник / Под общ. ред. В.Г. Драганова. М.: ОАО "Изд-во "Экономика", 1998.
38. Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Курс таможенного права Российской Федерации: Учебник для вузов: В 3 частях. М.: Издательство "Дело и Сервис", 2002.
39. Пансков В.Г. Налоги и налогообложение в Российской Федерации: Учебник для вузов. М.: Книжный мир, 1999.
40. Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.А. Максимцева, Б.Н. Габричидзе. М.: Издательская группа "ИНФРА-М-НОРМА", 1997.
41. Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.Ф. Азарова, Г.В. Баландиной. М.: Издательство "Норма", 2004.
42. Таможенный кодекс РФ с постанетными материалами Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур / Под общ. ред. Л.А. Лозбенко. М.: Издательство "Норма", 2004.
43. Дадалко В.А. Мировая экономика. Минск: Ураджай, Интерпрессервис, 2001.
44. Смирнов Н.Н., Ицкович А.А. Обслуживание и ремонт авиационной техники по состоянию. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Транспорт, 1987.
45. The World defence almanac. 1/2005.
46. Макиенко К. Военно-техническое сотрудничество // Национальная оборона. 2007. N 3.
47. Лященко В. Поставка запчастей остается одной из важнейших составляющих мировой торговли оружием // Национальная оборона. 2006. N 9.
48. Прогнозы мирового рынка боевых самолетов // Вестник воздушного флота. 2007.
49. Крылья Родины. 2005.
50. Яцушко А.Н. О понятии и классификации таможенных режимов // Экономические и правовые проблемы таможенной деятельности: Сборник научных трудов: Часть 1 / Под ред. Н.М. Блинова. М.: РИО РТА, 1999.
51. Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки. М.: Международные отношения, 2005.
52. Кабатова Е.В. Лизинг: правовое регулирование, практика. М.: ИНФРА-М, 1997.
53. Савранский М.Ю. Значение Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге и проблемы ее применения в России // Международное частное право: Сборник статей / Под редакцией М.М. Богуславского и А.Г. Светланова.
54. Международное частное право / Под редакцией Н.И. Марышевой.
55. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая.
56. Медников В. Лизинг в международном праве // Закон. 1999. N 8.
57. Использование вторичного сырья и отходов в производстве / Под редакцией В.Н. Ксинтарис, Я.А. Рекитар. М.: Экономика, 1988.
58. Использование вторичных ресурсов: экономические аспекты / Под редакцией Д. Пирса, И. Уолтера. М.: Экономика, 1981.
59. Вторичные ресурсы: эффективность, опыт, перспективы / Под редакцией А.Е. Юрченко. М.: Экономика, 1987.
60. Дюмулен И.И. Всемирная торговая организация. М.: ЗАО "Издательство "Экономика", 2003.
61. Баландина Г.В. Россия и Киотская конвенция: начало пути // Национальный альманах таможенных брокеров. 2007. N 1.
62. Таможня. 2000. N 4.
63. Карамзина Л.В. Таможенные режимы: что показал мониторинг // Таможня. 2005. N 14 (133).
64. Карамзина Л.В. Временный ввоз: закон и здравый смысл // Таможня. 2005. N 17 (136).
65. Бюллетень иностранной коммерческой информации "О поддержке российского экспорта продукции обрабатывающей промышленности". 2007. N 30 (9126).
66. Бюллетень иностранной коммерческой информации "О поддержке российского экспорта продукции обрабатывающей промышленности". 12 апреля 2007 г. N 41 (9137).
67. Бюллетень иностранной коммерческой информации "О поддержке российского экспорта продукции обрабатывающей промышленности". 2007. N 49 - 50 (9145 - 9146).
68. Ильина В.А. Особенности применения таможенного режима переработки на таможенной территории // Ученые записки Санкт-Петербургского филиала РТА. 2005. N 2.
69. Шахмаметьев А.А. Таможенные режимы в механизме государственного регулирования внешнеторговой деятельности (исторические аспекты развития на примере Франции) // Юрист. 2005. N 12.
70. России нужен новый таможенный режим // Таможенное регулирование & таможенный контроль. 2006. N 5.

71. Уразовская О.А. Административная ответственность за нарушение таможенного режима // Закон. 2006. N 6.
72. Свинухов В.Г. Правовое обеспечение таможенного оформления // Право и экономика. 2005. N 9.
73. Шавшина В.П., Столпинская Т.Г. Комментарий к Инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов, осуществляющих таможенное оформление и таможенный контроль при декларировании и выпуске товаров, утвержденной Приказом ГТК России от 28 ноября 2003 г. N 1356 // Налоговый вестник: комментарии к нормативным документам для бухгалтеров. 2004. N 11.
74. Буваева Н.Э. К вопросу о гармонизации правовых систем в сфере международно-правового регулирования таможенных процедур в рамках Всемирной таможенной организации // Право и государство: теория и практика. 2007. N 6.
75. Некрасов В.А. Административно-правовое регулирование порядка перемещения товаров, необходимых для обеспечения функционирования комплекса Байконур // Право и государство. 2007. N 12.
76. Васильев А.В. Источники и формы права как научные категории // Право и государство: теория и практика. 2007. N 11 (35).
77. Граница на замке, а ключ в таможне // Русский репортер. 2008. N 4 (034).
78. Туманов В.А. О развитии сравнительного правоведения // Советское государство и право. 1981. N 11.
79. Бехруз Х.Н. Сравнительное правоведение как самостоятельная юридическая наука и учебная дисциплина // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. 2007. Второй выпуск (N 9).

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение

Глава 1. Правовые основы таможенного оформления и таможенного определения статуса товаров и их место в таможенном праве

§ 1. Предметно-методологическая характеристика таможенного оформления и таможенного определения статуса товаров

§ 2. Реализация поведения субъектов в правоотношениях по таможенному оформлению и применению таможенных режимов

§ 3. Субъектный состав таможенно-правовых отношений

§ 4. Нормативно-правовое регулирование таможенного оформления и применения таможенных режимов

Глава 2. Механизм таможенного оформления и определения таможенного статуса товаров и транспортных средств

§ 1. Правовое значение таможенного оформления

§ 2. Таможенный режим как способ определения статуса товаров

§ 3. Правовое регулирование таможенного оформления Международной конвенцией об упрощении и гармонизации таможенных процедур

Глава 3. Основные таможенные режимы перемещения товаров

§ 1. Содержание режима выпуска товаров для внутреннего потребления

§ 2. Особенности таможенного оформления перемещения товаров по лизингу

§ 3. Содержание таможенного режима экспорта товаров

Глава 4. Особенности помещения товаров под экономические, завершающие и специальные таможенные режимы

§ 1. Особенности правового регулирования таможенного режима переработки на таможенной территории

§ 2. Особенности правового регулирования ремонта и модернизации в условиях переработки на таможенной территории

§ 3. Правовое положение остатков и отходов переработки на таможенной территории

§ 4. Основные направления совершенствования правового регулирования ремонта экспортированной авиатехники в условиях действующих таможенных режимов

§ 5. Особенности помещения товаров под таможенные режимы реимпорта и временного ввоза

§ 6. Субъектный состав и соблюдение ограничений в таможенном режиме реэкспорта

§ 7. Основные направления совершенствования правового регулирования режима временного вывоза

Заключение

Список литературы

THE BOOK IS MADE BY

AXI-ROSE

AXI-ROSE@YA.RU