юрист № 7/2012

в номере


10


15



26



30

Интервью

3 Интервью с директором Правового департамента Секретариата Комиссии Таможенного союза кандидатом юридических наук Натальей Борисовной Слюсарь

Актуальные вопросы таможенного права

10 **Гармонников С.Н.**
О вопросах признания товарами Таможенного союза товаров и транспортных средств, изготовленных с использованием иностранных товаров, помещенных в Республике Казахстан под таможенную процедуру свободного склада

15 **Нестеров А.В., Андреева Е.И.**
О классификации товаров в таможенных целях

20 **Савчук Л.Ф., Курочкин И.Н.**
Гражданско-правовое представительство интересов авторов на таможне

Переработка вне таможенной территории

26 **Истомин С.И.**
О правовом значении срока в таможенной процедуре переработки вне таможенной территории Таможенного союза

Перемещение товаров через таможенную границу

30 **Чермянинов Д.В.**
Правовой режим перемещения товаров через таможенную границу

Таможенный союз: анализ структуры и компетенции органов

35 **Кротов И.Е.**
О функционировании органов Таможенного союза на Едином экономическом пространстве

Актуальные правовые вопросы коммерческой практики

Первый Дом Консалтинга чтоделатьконсалт
КонсультантПлюс в Москве и Санкт-Петербурге

39 **Овсейко С.В.**
Обман в расчетных операциях: распределение рисков и ответственность сторон

47 Аннотации к статьям

Urist-07-2012.indd 1 02.04.2012 9:49:53

ЮРИСТ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ИЗДАНИЕ
Зарегистрировано в Минпечати РФ. Рег. № 0111012 от 31 августа 1993 г. Издается 2 раза в месяц.

Издатель, учредитель
Издательская группа «Юрист»

Главный редактор
Гриб В.В., д.ю.н., доцент

Редакционный совет
Бублик В.А., д.ю.н., профессор,
Витрянский В.В., д.ю.н., профессор,
Голиченков А.К., д.ю.н., профессор,
Капустин А.Я., д.ю.н., профессор,
Корнеев А.П.,
Крашенинников П.В., д.ю.н., профессор,
Кропачев Н.М., д.ю.н., профессор,
Мацкевич И.М., д.ю.н., профессор,
Москалькова Т.Н., д.ю.н., д.ф.н., профессор,
Перевалов В.Д., д.ю.н., профессор,
Попондопуло В.Ф., д.ю.н., профессор,
Сальников В.П., д.ю.н., профессор,
Ярков В.В., д.ю.н., профессор

РЕДАКЦИЯ

Главный редактор журнала
Гриб В.В.

Заместители главного редактора ИГ «Юрист»
Ренов Э.Н., Платонова О.Ф., Трунцевский Ю.В., Фоков А.П.

Редакция
Бочарова М.А., Макарова Н.М., Оводов А.А., Курукина Е.И.

Подписка
индекс по каталогам
«Роспечать» — 72945/79142;
Объединенный каталог — 86887;
Почта России — 10743.
Подписаться можно также на сайте www.gazety.ru

Подписка через редакцию:
(495) 617-18-88;
E-mail: podpiska@lawinfo.ru

Печать
Отпечатано
в ООО «Национальная полиграфическая группа».
Тел.: (4842) 70-03-37.

Адрес редакции и издательства
Почтовый: 115035, г. Москва, Космодамианская наб., д. 26/55, стр. 7

Отдел по работе с авторами:
(495) 953-91-08
E-mail: avtor@lawinfo.ru

Авторам
Тел.: (495) 953-91-08
E-mail: avtor@lawinfo.ru
www.lawinfo.ru
Отдельные материалы наших журналов размещаются в электронной правовой системе «КонсультантПлюс».

Партнеры ИГ «Юрист»
Журнал издается при участии Ассоциации юристов России, Общественной палаты России, Российской академии юридических наук, ЗАО «КонсультантПлюс», Ассоциации юридических вузов, Федеральной палаты адвокатов.

ВАК
Журнал рекомендуется Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации основных результатов диссертаций на соискание ученой степени кандидата и доктора наук.

© **Запрет**
Полная или частичная перепечатка материалов без письменного разрешения авторов статей или редакции преследуется по закону.

Выходные данные
Формат 60x90/8. Печать офсетная. Физ. печ. л. — 6.
Усл. печ. л. — 8.
Общий тираж 5000 экз.
ISSN — 1812–3929
Номер подписан в печать 21.03.2012 г.

О классификации товаров в таможенных целях

НЕСТЕРОВ АНАТОЛИЙ ВАСИЛЬЕВИЧ,
профессор Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики»
АНДРЕЕВА ЕЛЕНА ИСЛЯМОВНА,
заведующая кафедрой товароведения и таможенной экспертизы Российской таможенной академии
hse@hse.ru

В данной научной работе использованы результаты, полученные в ходе выполнения проекта № 11-01-0014, реализованного в рамках Программы «Научный фонд НИУ ВШЭ» в 2012 г.

Теория таможенной классификации (юридически значимой классификации товаров в таможенных целях) относится к таможенному праву. Само таможенное право считается молодым научным направлением, о котором ученые-юристы спорят — является ли оно самостоятельным или входит в административное право?

Юристы-практики испытывают значительные трудности при анализе юридических ситуаций, связанных с таможенной классификацией. В частности, это ситуации, возникающие в правовых отношениях по поводу таможенной классификации, как при декларировании товаров, таможенном контроле и рассмотрении дел об административных правонарушениях в области таможенного дела, так и при оспаривании решений таможенных органов в арбитражных судах.

В публикациях по таможенному праву вопросам таможенной классификации уделяется мало внимания, хотя именно они являются ключевыми в области таможенного дела. Это связано с тем, что правовые свойства классификации товаров в таможенных целях тесно переплетены с товарными свойствами имущества, перемещаемого через таможенную границу, и технологическими свойствами операций классификации объектов.

В нормативных правовых актах в области таможенного дела используется словосочетание «классификация товаров по ТН ВЭД», а иногда — в соответствии с ТН ВЭД. Например, в соответствии со ст. 52[1] «Товары при их таможенном декларировании подлежат классификации по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности». Где в соответствии со ст. 50 Таможенным кодексом Таможенного союза (ТК ТС) товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности — это Единая товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности таможенного союза (ТН ВЭД ТС), применяемая для осуществления мер таможенно-тарифного и нетарифного регулирования внешнеторговой и иных видов внешнеэкономической деятельности, ведения таможенной статистики. Для сокращения текста будем использовать словосочетание «таможенная классификация».

На территории бывшего СССР сейчас действуют несколько таможенных классификаторов, в частности СНГ, ЕврАзЭС, ТС и России. Однако в Едином таможенном тарифе (ЕТТ) ТС применяется в качестве таможенного классификатора единая ТН ВЭД ТС[2]. Таким образом, юридически значимая таможенная классификация товаров осуществляется на основе нормативного правового акта — ЕТТ ТС.

Для правильного понимания правовых свойств операций по таможенной классификации необходимо выявить виды лиц, их осуществляющих, и требований, предъявляемых к ним, а также сущность данных операций и юридических свойств их продуктов.

> Юридически значимым продуктом операций таможенной классификации является классификационное решение, где классификационное решение — это документально оформленное решение в виде сведений о классификации товара по ТН ВЭД.

[1] Таможенный кодекс Таможенного союза // ИПС «КонсультантПлюс».
[2] Единый таможенный тариф Таможенного союза // ИПС «КонсультантПлюс».

Urist-07-2012.indd 15 02.04.2012 9:49:58

Лиц, осуществляющих операции таможенной классификации, можно разделить на следующие виды:

- самостоятельно эпизодически декларирующие товары;
- профессионально выполняющие функции таможенных представителей;
- должностных лиц таможенных органов, выполняющих функции, связанные с классификацией товаров по ТН ВЭД:
  - по проверке правильности классификации конкретного товара;
  - по техническому ведению ТН ВЭД;
  - по принятию предварительных решений по классификации товаров.

Все лица, которые профессионально выполняют операции по классификации товаров, должны пройти специальное обучение и соответствующую аттестацию. В их должностных регламентах должна быть соответствующая запись о правах, обязанностях и ответственности при выполнении данных операций. Они должны иметь на рабочем месте официально оформленные порядки (административные, технологические регламенты) и процедуры (методики), содержащие требования к выполнению данных операций.

Далее рассмотрим сущность операций по классификации товаров в таможенных целях. Начнем исследование с объекта классифицирования. В качестве объекта классифицирования выступает конкретный товар или вид товара, который предполагается к перемещению, декларируется, перемещается или перемещен через таможенную границу. Часто товар подвергается классифицированию не по пробе (образцу) товара, а на основании документов на товар по его наименованию, описанию и/или графическому изображению (фотографиям и т.п.). Наименование товара может иметь вид наименования продукции (продуктового наименования), коммерческого наименования и/или наименования позиции номенклатуры классификатора ТН ВЭД (таможенного наименования). Таможенное наименование товара необходимо для унификации разнообразных наименований товаров, принятых в разных странах или разными продуцентами одного и того же вида продукта (товара).

Описание товара необходимо для детализации продуктовых свойств товара, так как понятие «товар» в таможенном деле представляет собой юридическое состояние имущества в виде материально-вещественного носителя, перемещаемого через таможенную границу. Любой носитель обладает продуктовыми свойствами, по которым можно определить его полезные или негативные свойства для человека, общества и/или природы. Продуктовые свойства носителя как товара в таможенном деле влияют на тарифные и нетарифные таможенные правоотношения.

Операции по классифицированию товара важны не только для принятия классификационного решения в области определения его таможенно-тарифного положения, но и для решения по определению соответствия товара установленным нетарифным ограничениям и запретам на товар, для заключительного решения по товару, а также для квалификации деяния субъекта права, перемещающего товар через таможенную границу.

> В ТС для введения ограничений и запретов на перемещаемые товары утвержден Единый перечень товаров, к которым применяются запреты или ограничения на ввоз или вывоз государствами — участниками Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС в торговле с третьими странами[3].

Где в соответствии со ст. 4 ТК ТС «запреты и ограничения — комплекс мер, применяемых в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу, включающий меры нетарифного регулирования, меры, затрагивающие внешнюю торговлю товарами и вводимые исходя из национальных интересов, особые виды запретов и ограничений внешней торговли товарами, меры экспортного контроля, в том числе в отношении продукции военного назначения, технического регулирования, а также санитарно-эпидемиологические, ветеринарные, карантинные, фитосанитарные и радиационные требования, которые установлены международными договорами государств — членов таможенного союза, решениями Комиссии таможенного союза и нормативными правовыми актами государств — членов таможенного союза, изданными в соответствии с международными договорами государств — членов таможенного союза».

Таким образом, заключительное решение по товару в таможенных целях состоит из классификационного решения и решения по подтверждению соответствия товара нетарифным таможенным требованиям.

В научных публикациях иногда считается, что классификация товара заканчивается кодированием товара (определением кода товара по ТН ВЭД), и поэтому именно код товара по ТН ВЭД является юридически значимым результатом. Данное утверждение можно считать не верным, так как кроме таможенно-тарифных и нетарифных целей в ТН ВЭД преследуются статистические цели, и

[3] Положения о применении ограничений. Решение Межгоссовета ЕврАзЭС от 27 ноября 2009 г. № 19 // ИПС «КонсультантПлюс».

Urist-07-2012.indd 16 02.04.2012 9:49:59

коды товаров по ТН ВЭД используются именно для этих целей.

Во многих случаях для принятия решения по товару в таможенных целях достаточно органолептического и умственного анализа либо самого товара (пробы (образца)), либо его документального отображения. Однако, так как данные анализы имеют юридическое значение, то они должны проводиться в соответствии с порядками (правилами, регламентами) и методиками.

Данные случаи относятся к очевидным случаям. Однако существуют такие товары, для которых возникают неочевидные случаи, и поэтому они требуют операций специального или экспертного исследования товара (пробы (образца)).

В таких случаях лицо, принимающее решение по товару, обращается к компетентностному лицу для проведения специального или экспертного исследования. Вне зависимости от вида исследования оно должно проводиться по одним и тем же методикам, так как результаты исследования имеют юридическое значение. В случае если исследование одного и того же товара осуществляется с помощью различных методик исследования, тогда требуется проверка и оценка точности результатов исследования по данным методикам.

Кроме того, в случаях, когда выполняется отбор выборки и взятие проб (образцов) товара для исследования, данный отбор и взятие должны выполняться в соответствии с установленными порядками и методиками.

Также отметим, что порядок должен быть утвержден в нормативном правовом акте (НПА), а методика установлена в нормативно-техническом документе (НТД), например в стандарте.

Если хотя бы одно из указанных выше требований не будет соблюдено, то легитимность принятого решения по товару в таможенных целях может быть подвергнута сомнению.

Таким образом, для классификации товара в таможенных целях (определения таможенного наименования), необходимо иметь коммерческое и/или продуктовое наименование товара, его описание, в том числе в виде значений фактических свойств товара, влияющих на его классификацию по ТН ВЭД.

В случаях, когда на товар отсутствуют документы или в них не указано наименование товара и не приведены значения существенных свойств, необходимых для классификации по ТН ВЭД, также необходимо проведение специального или экспертного исследования товара.

Операции по классифицированию товара по ТН ВЭД могут выполняться не только лицом-исполнителем в соответствии с порядком и методикой, но и могут или должны проверяться и



Urist-07-2012.indd 17 02.04.2012 9:49:59

оцениваться иным лицом. В частности, это могут быть лица-аудиторы из органа по таможенной классификации или должностные лица таможенных органов. В России нет лиц-аудиторов и органов (центров) по таможенной классификации.

Далее остановимся на сущности операций по классифицированию товаров по ТН ВЭД. Лицо, осуществляющее данные операции, опирается на универсальные способы сравнения искомого объекта с некоторым множеством классов в виде наименований классов. Где в качестве искомого объекта выступает коммерческое и/или продуктовое наименование товара и/или его описание. В качестве классов в ТН ВЭД выступают наименования позиций.

Также в ТН ВЭД как классификаторе имеются правила классифицирования в виде Общих правил интерпретации (ОПИ) и специальные критерии в виде Примечаний.

> Таким образом, ТН ВЭД как официальный таможенный классификатор в рамках ЕТТ ТС, содержит порядок классификации (ОПИ), но не имеет методик классификации. Кроме обязательной части в ТН ВЭД входит рекомендательная часть в виде Пояснений ТН ВЭД. Однако разъяснения, принимаемые решениями Комиссии Таможенного союза (КТС) или Федеральной таможенной службы России (ФТС), являются обязательными.

Некоторые разъяснения ФТС России, хотя и относятся к рекомендательному жанру, носят элементы обязательного характера. В частности, известные Методические рекомендации ФТС[4] представляют собой разъяснения и обладают некоторыми как юридическими, так и методическими недостатками. В частности, рекомендации не могут содержать обязательные требования, характерные для НПА и затрагивающие конституционные права и законные интересы декларантов. Если необходимо разъяснить неудачные (непонятные для декларантов) положения Административного регламента ФТС, то надо это делать путем его официальной актуализации.

С другой стороны, в Методических рекомендациях отмечается, что причиной запроса дополнительной информации, является отсутствие необходимых сведений о товаре, позволяющих однозначно идентифицировать товар и определить его код на уровне десятизначного кодового обозначения, и (или) наличие противоречивой информации о товаре. Данным положением вводится нелегитимная операция идентификации и смешивается с легитимным понятием идентификации товаров, данным в ТК ТС, что недопустимо. Здесь разработчики смешали понятия «идентификация товара» и «идентификация продукции» из разных законов.

Однако необходимо отметить, что в данном регламенте имеются некоторые полезные разъяснения, в частности, в заявлении о принятии предварительного решения должны представляться следующие документы и сведения в зависимости от товара, в отношении которого требуется принять предварительное решение:

- документы, содержащие сведения о составе товара, содержании каких-либо веществ (элементов), материалов в товаре, если примечанием к группе, позиции или текстом позиции ТН ВЭД ТС установлены такие требования;
- документы, содержащие сведения о процессах переработки и видов переработки товара, если классификационным признаком, определенным в примечаниях к группе, позиции или текстом позиции ТН ВЭД ТС, является вид обработки товара или степень обработки товара (технологические схемы, технологические инструкции, описание технологического процесса и т.п.);
- документы, содержащие сведения о технических характеристиках товара и принципе действия, если классификационным признаком, определенным в примечаниях к группе, позиции или текстом позиции ТН ВЭД ТС, являются вес, размер, мощность, производительность и т.п. (техническая документация (чертежи, блок-схемы, технический паспорт, инструкция по эксплуатации, технологические схемы, руководство пользователя и т.п.)).

Таким образом, фактически разъясняются требования Примечаний. Однако с юридической точки зрения жанр методических рекомендаций не предусматривает установление обязательных норм, затрагивающих законные интересы третьих лиц.

Любые методические рекомендации или методики должны быть научно обоснованными. В этой связи рассмотрим основные аспекты теории классификации. В операциях классифицирования применяются три основных способа сравнения: идентифицирования, диагностирования и/или ситуационного анализа искомого объекта. При применении способа идентифицирования сравниваются два отображения одного объекта, и по поводу искомого отображения объекта принимается решение о его тождественности (индивидуальной принадлежности) сравниваемому отображению объекта или отсутствии тождественности. При идентифицировании имеется только два аль-

[4] Методические рекомендации по подготовке заявления о принятии предварительного решения по классификации товаров по единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности в ФТС России и РТУ // ИПС «КонсультантПлюс».

Urist-07-2012.indd 18 02.04.2012 9:49:59

тернативных класса, поэтому идентифицирование нельзя применять в таможенном классифицировании. Однако в научных публикациях, да и в некоторых НПА ФТС, утверждается обратное мнение.

В таможенном деле широко применяется идентификация в виде наложения средств идентификации и использования средств идентификации в таможенных процедурах, в том числе и при переработке товаров. Также способ идентификации применяется при наложении средств идентификации на пробы (образцы) товаров, направляемых на специальное или экспертное исследование.

Второй способ сравнения — диагностирование лежит в основе таможенной классификации, но в научных публикациях, посвященных таможенной классификации, его упоминание встречается редко. Более того, данный способ в некоторых законах РФ именуется как идентификация[5], хотя фактически применяется групповая идентификация.

Под операциями диагностирования будем понимать действия по сравнению как минимум двух объектов, а по поводу искомого объекта принимается решение об отнесении его к определенной совокупности однородных объектов (группе объектов). Иногда в научных публикациях такие действия не корректно называют групповой идентификацией, так как группового тождества не может быть по определению тождества.

Основной особенностью диагностирования является возможность сравнения фактических значений свойств действительных объектов с их критериями, в том числе с критериальными значениями в документах, относящихся к данному объекту. В качестве документов могут выступать документы на товар, в том числе договор, НПА и/или стандарты. При этом данные критерии могут иметь допуски, что позволяет относить искомый объект к группе, даже если его значения лежат в границах допуска (допустимых значений). Диагностирование искомого объекта заканчивается выводом о его соответствии/несоответствии определенной группе (классу). При этом количество классов может быть достаточно большим, но конечным, а диагностирование должно закончиться выбором только одного класса из данной совокупности классов (номенклатуры).

Здесь необходимо остановиться на различии понятий однородной продукции и однородного товара. Под однородной продукцией понимается однородность свойств продукции, позволяющая отнести ее к однородной продукции в статистическом смысле. Понятие однородных товаров определено в ТК ТС.

В частности, однородные товары — товары, не являющиеся идентичными, но имеющие схожие характеристики и состоящие из схожих компонентов, что позволяет им выполнять те же функции, что и оцениваемые товары, и быть с ними коммерчески взаимозаменяемыми. При определении, являются ли товары однородными, учитываются такие характеристики, как качество, репутация и наличие товарного знака.

Товары не считаются однородными, если они не произведены в той же стране, что и оцениваемые товары, или если в отношении этих товаров проектирование, опытно-конструкторская разработка, художественное оформление, дизайн, эскизы, чертежи и иные аналогичные работы были произведены (выполнены) в Российской Федерации.

Товары, произведенные иным лицом, нежели производитель оцениваемых товаров, рассматриваются лишь в случаях, когда однородные товары того же производителя не выявлены на таможенной территории Российской Федерации.

Способ ситуационного сравнительного анализа практически не применяется в таможенной классификации, а информацию о его использовании можно найти в статье[6].

Заинтересованное в классифицировании товара по ТН ВЭД лицо, может обратиться к компетентностному лицу для проведения специального или экспертного исследования товара, но оно не имеет права поручать ему классификацию товара по ТН ВЭД. Это определяется тем, что в компетенцию данного лица входит исследование существенных свойств товара, которые причинно-следственно связаны со свойствами товара, влияющими на классификацию данного товара. К сожалению, в некоторых научных публикациях отстаивается мнение, что эксперт может выполнять юридически значимую классификацию товара по ТН ВЭД.

В заключение отметим, что для объективного (истинного), правильного и достоверного таможенного декларирования конкретного товара необходимо:

- получить объективные (полные, релевантные и репрезентативные) данные о фактических свойствах конкретного товара;
- получить необходимые достоверные сведения о коммерческом и продуктовом наименовании товара;
- правильно использовать основу ТН ВЭД и ОПИ.

[5] ФЗ РФ «О техническом регулировании» // ИПС «КонсультантПлюс».

[6] Нестеров А.В. О соотношении идентификации, диагностики и ситуационного исследования // Вестник криминалистики. 2009. № 3. С. 34–37.

Ваше мнение по материалу просим направлять на адрес: avtor@lawinfo.ru. Будем рады Вашим отзывам!

Urist-07-2012.indd 19 02.04.2012 9:49:59