Статья: О юридической роли исследователя и специалиста в таможенном деле  
(Нестеров А.В., Самарин А.А., Рудненко В.А.)  
("Юридический мир", 2012, N 8, С. 41-44) // СПС КонсультантПлюс

О ЮРИДИЧЕСКОЙ РОЛИ ИССЛЕДОВАТЕЛЯ И СПЕЦИАЛИСТА

В ТАМОЖЕННОМ ДЕЛЕ

А.В. НЕСТЕРОВ, А.А. САМАРИН, В.А. РУДНЕНКО

Нестеров Анатолий Васильевич, профессор факультета права Российской таможенной академии, профессор, доктор юридических наук.

Самарин Александр Андреевич, работник DMG-finance, аспирант Российской таможенной академии.

Рудненко Владимир Александрович, сотрудник Центрального экспертно-криминалистического таможенного управления ФТС России, аспирант Российской таможенной академии.

Рассмотрены правовые основания применения института специального исследователя и специалиста в таможенном контроле. Показаны некоторые юридические пробелы в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза, связанные с применением специальных знаний.

Ключевые слова: специальный исследователь, специалист, таможенный контроль.

The legal role of the researcher and specialist in customs affairs

A.V. Nesterov, A.A. Samarin, V.A. Rudnenko

Examines the legal grounds for the application of the institute of the special researcher and specialist in the customs control. Shows some of the legal gaps in the Customs code of the Customs union, associated with the use of special knowledge.

Key words: special researcher, specialist, customs control.

То, что нормы, посвященные исследованиям товаров, которые были в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A2F1791DA2DD01C94615EE56sBoBL) России, исчезли из Таможенного [кодекса](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза, дает возможность вновь вернуться к проблеме исследования товаров в таможенных целях.

До недавнего времени ученые-юристы в области таможенного права спорили о том, есть ли такое явление, как таможенная экспертиза, или правильно будет ее относить к экспертизе в таможенном деле <1>.

--------------------------------

<1> Соложенцев В.А., Нестеров А.В. Экспертиза в таможенном деле. Новосибирск: Наука, 1998. 153 с.

Так как практики в области таможенного дела называли экспертизу в таможенном деле таможенной экспертизой, то законодатели пошли на поводу у практиков, и в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BC0D523582FC37BF659053FDsDo7L) Таможенного союза было закреплено словосочетание "таможенная экспертиза".

Должностные лица таможенных органов применяют специальные знания в таможенных целях при таможенном контроле путем назначения таможенных экспертиз товаров, консультирования у должностных лиц специализированных таможенных органов и привлечения для содействия лиц, обладающих специальными знаниями, в юридической роли специалиста.

Кроме того, в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза широко применяется понятие "исследование товаров и иных объектов, перемещаемых через таможенную границу", однако в нем нет процедур, регулирующих операции исследования данных объектов, что дает возможность ставить под сомнение легитимность результатов таких исследований.

В Таможенном кодексе Таможенного союза только в одной статье упоминается о возможности принятия решения о назначении исследования проб или образцов товаров, подробной технической документации. В частности, в соответствии со [ст. 198](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BC0D523582FC37BF659055FEsDo7L) Таможенного кодекса Таможенного союза <2> "Выпуск товаров при необходимости исследования документов, проб и образцов товаров либо получения заключения эксперта", если таможенные органы принимают решение о необходимости исследования проб или образцов товаров, подробной технической документации или проведения экспертизы с целью проверки достоверности сведений, указанных в таможенной декларации или иных документах, представленных таможенным органам, выпуск товаров производится до получения результатов таможенной экспертизы при условии, что декларантом предоставлено обеспечение уплаты таможенных пошлин, налогов в сумме таможенных пошлин, налогов, которые могут быть дополнительно начислены по результатам проведения таких исследований или экспертиз. Выпуск товаров не производится только в случае обнаружения таможенными органами признаков, указывающих на то, что к товарам могут применяться запреты и ограничения и декларантом не представлены доказательства, подтверждающие их соблюдение.

--------------------------------

<2> Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому решением Межгосударственного совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 N 17) (в ред. от 16.04.2010) // ИПС "КонсультантПлюс".

В отличие от Таможенного кодекса России, в котором существовало регулирование процедуры исследования наравне с процедурой назначения экспертизы в [главе 36](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BC0D523582FC37BF659352FBsDoFL) <3>, в Таможенном кодексе Таможенного союза такое регулирование фактически отсутствует. Это делает нелегитимными таможенные операции, связанные с исследованием товарных потоков для целей объективного определения профилей риска или выполнения оперативных гласных исследований проб (образцов) товаров для таможенных целей.

--------------------------------

<3> Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Российской Федерации // ИПС "КонсультантПлюс".

В Законе <4> в [ст. 321](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F47215A8D05CC34E4CE254BC0D523582FC37BF65935BF9sDo7L) "Временные правила ввоза товаров в Российскую Федерацию из государств - членов Таможенного союза и вывоза товаров из Российской Федерации в эти государства" указывается, что в случаях, если таможенными органами обнаружены признаки, указывающие на то, что товары не отвечают критериям, указанным в [ч. 1 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F47215A8D05CC34E4CE254BC0D523582FC37BF65935BF9sDo4L), таможенные органы вправе проверять документы и сведения, необходимые для определения страны их происхождения и подтверждения соблюдения запретов и ограничений, исследовать товары и проводить их экспертизу (исследование) в формах и порядке, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом.

--------------------------------

<4> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F47215A8D05CC34E4CE254BCs0oDL) от 27.11.2010 N 311-ФЗ (в ред. от 06.12.2011) "О таможенном регулировании в Российской Федерации" // ИПС "КонсультантПлюс".

Таким образом, и в данном [Законе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F47215A8D05CC34E4CE254BCs0oDL) нет разъяснения, в чем заключается отличие юридически значимого исследования товаров и экспертизы товаров. Несомненно, что такое исследование должно осуществляться в рамках применения специальных знаний (специального исследования), которое должно выполняться в соответствии с юридически определенным порядком (таможенной процедурой) и при наличии утвержденных методик исследования проб (образцов) товаров.

Не дается разъяснения понятию исследования и в приказах ФТС РФ, в частности в соответствии с [Приказом](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F5711CA9D25CC34E4CE254BC0D523582FC37BF659157F3sDo4L) <5> "49. В целях идентификации товаров, убывающих с таможенной территории Таможенного союза, при выявлении рисков, для минимизации которых необходимо применять формы таможенного контроля, содержащиеся в профилях риска, уполномоченное должностное лицо проводит в присутствии лица, управляющего транспортным средством, таможенный досмотр товаров и транспортных средств в АПП или ЗТК АПП, а также отбирает пробы и образцы товаров для исследования (экспертизы)".

--------------------------------

<5> [Приказ](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F5711CA9D25CC34E4CE254BCs0oDL) ФТС РФ от 26 мая 2011 г. N 1067 "Об утверждении Инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов, совершающих таможенные операции и проводящих таможенный контроль при перевозке товаров автомобильным транспортом при их прибытии (убытии), помещении под таможенную процедуру таможенного транзита, а также временном хранении" (в ред. Приказа ФТС РФ от 22.12.2011 N 2604) // ИПС "КонсультантПлюс".

Отсутствует в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза и определение юридического статуса лица, проводящего исследования товаров в таможенных целях, что также осложняет признание правомерности проведения специального исследования лицом, не обладающим исследовательским статусом.

Хотя в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза не предусмотрено среди функций специалиста выполнение исследований, из практики деятельности специальных структур таможенных органов известно, что должностные лица таможенных органов проводят специальные исследования товаров и оформляют справки специалиста.

Кроме того, в исследовании товаров принимают участие должностные лица специализированных подразделений таможенных органов, в частности подразделений товарной номенклатуры и торговых ограничений <6>.

--------------------------------

<6> [Приказ](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8496D7704083A1FF741BA2D55CC34E4CE254BCs0oDL) ФТС РФ от 20.12.2010 N 2483 "Об утверждении типового положения о подразделении товарной номенклатуры и происхождения товаров регионального таможенного управления, типового положения о подразделении товарной номенклатуры и происхождения товаров таможни, типового положения о подразделении товарной номенклатуры и торговых ограничений таможни и типового положения о подразделении товарной номенклатуры и торговых ограничений таможенного поста" // ИПС "КонсультантПлюс".

В этой связи необходимо легитимно установить юридическую роль специального исследователя, на которую назначается компетентностное должностное лицо таможенного органа, при наличии у него юридического статуса исследователя по определенной исследовательской специальности.

Далее остановимся на объектах специального исследования. В качестве объектов специального исследования в таможенных целях выступают техническая документация, документы, пробы (образцы) товаров. В связи с тем что при таможенном контроле проверяются подконтрольные товары и сведения на них, заявленные в таможенной декларации, под объектами специального исследования при таможенном контроле понимаются техническая документация и документы, имеющие отношение к подконтрольным товарам, а также пробы и образцы товаров, отобранные из подконтрольного товара.

Также отметим, что, хотя в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза не используется словосочетание "подконтрольный товар", оно применяется в официальных документах Комиссии Таможенного союза, например в решении <7>.

--------------------------------

<7> [Решение](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F5711EA2DF5CC34E4CE254BCs0oDL) КТС от 28 мая 2010 г. N 299 "О применении санитарных мер в Таможенном союзе" (в ред. решения Комиссии Таможенного союза от 14.10.2010 N 432) // ИПС "КонсультантПлюс".

В частности, "6. Лабораторные исследования подконтрольных товаров для целей оформления документа, подтверждающего безопасность продукции (товаров), в части ее соответствия санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям, проводятся лабораториями уполномоченных органов, аккредитованными (аттестованными) в национальных системах аккредитации (аттестации) Сторон и внесенными в Единый реестр органов по сертификации и испытательных лабораторий (центров) таможенного союза, в целях установления безопасности подконтрольных товаров в соответствии с Едиными санитарными требованиями".

В этой связи для единообразного понимания законодательства в таможенном деле целесообразно использовать в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза словосочетание "подконтрольный товар".

Далее необходимо остановиться на понятии предмета специального исследования товаров в таможенных целях. Специальному исследователю в силу ограничения его юридической компетенции нельзя задавать вопросы юридического характера, ответы на которые входят в юридическую компетенцию лица, назначающего его на юридическую роль специального исследователя. Поэтому предмет специального исследования формируется на основе вопросов, касающихся продуктовых свойств пробы (образца) подконтрольного товара (партии товара), а не контролируемых таможенных (товарных) свойств (характеристик) подконтрольного товара.

Для удобства применения в текстах словосочетания "таможенная характеристика товаров" будем использовать словосочетание "таможенно-юридическое положение товара", под которым подразумеваются три основных таможенных свойства товара: наименование позиции (подсубпозиции) и код товара по [ТН ВЭД](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F57119ABDF5CC34E4CE254BC0D523582FC37BF659153FAsDo4L) ТС (таможенное наименование товара), страна происхождения товара и/или таможенная стоимость товара. В соответствии с таможенно-юридическим положением товара определяются юридически значимые последствия для подконтрольного товара.

Ответы на вопросы, сформулированные специальному исследователю, должны показывать на причинно-следственную связь исследованных свойств проб (образцов) товаров с контролируемыми таможенными свойствами подконтрольного товара. Отсутствие данной связи или выход за пределы юридической компетенции специального исследователя при ответе на заданные ему вопросы может поставить под сомнение легитимность заключения специального исследователя.

Следующим важным вопросом является легитимность формы документа, оформляемого по результатам специального исследования. Она фактически отсутствует. Поэтому целесообразно, на основании научно обоснованных рекомендаций, а не стихийной исторически сложившейся практики, осуществить легитимное регулирование применения инструментария специального исследования товаров в таможенных целях.

Такой сложный и важный правовой инструментарий специальных знаний в сфере таможенного дела, который используется не только таможенными органами, но и участниками внешнеэкономической деятельности, требует, чтобы его правовой институт соответствовал современным реалиям, как таможенной политики, так и таможенной практики. Поэтому он непрерывно должен совершенствоваться <8>.

--------------------------------

<8> Нестеров А.В. Основы экспертной деятельности. М.: ГУ ВШЭ, 2009. 145 с.

В этой связи необходимо отметить, что в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза отсутствует используемое в Таможенном [кодексе](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A2F1791DA2DD01C94615EE56sBoBL) России понятие - "таможенная процедура" - "исследование товаров, осуществляемое при таможенном контроле". Также необходимо более подробно регулировать юридическую роль не только исследователя, но и специалиста, привлекаемого для оказания содействия должностным лицам таможенных органов, осуществляющим таможенный контроль. В частности, должны появиться легитимные "заключение специалиста" и "заключение исследователя".

Нелегитимные справки специалистов фактически появились как ответ практиков на требования запросов должностных лиц таможенных органов в отсутствие правового регулирования такой таможенной процедуры. Аналогичная ситуация возникает, когда должностным лицам таможенных органов требуется проведение исследования товарных потоков с целью получения фактических показателей свойств товаров, пересекающих таможенную границу. Сейчас такая возможность предоставляется только при дополнительном исследовании товаров при осуществлении таможенной экспертизы, что практически невозможно в связи с жесткой регламентацией таможенной экспертизы и сроков выполнения таможенных экспертиз. Таким образом, Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=3DFB5CA1A4DD2BA4E25B8D8FD0704083A4F67014ABDE5CC34E4CE254BCs0oDL) Таможенного союза фактически сузил легитимные правовые возможности таможенных органов по научно обоснованному планированию выборки товаров для формирования списка товаров профилей риска на основе фактического исследования потоков товаров.