Нестеров Анатолий Васильевич, д.ю.н., профессор, РТА, 9544718

Проблема взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях

Аннотация. Доказательная база таможенных органов в споре с лицами, перемещающими товары через таможенную границу Российской Федерации, по поводу кода товара в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности (ТН ВЭД) РФ во многом опирается на соблюдение процессуальных и процедурных требований при взятии проб (образцов) товаров в таможенных целях.

На современном этапе таможенные органы все чаще проигрывают дела в арбитражном суде, за счет слабой доказательной базы, в том числе по процессуальным и процедурным ошибкам при взятии проб (образцов) товаров, назначении экспертизы товаров или, наоборот, из-за отсутствия назначения экспертизы товаров.

Не редки случаи, когда плохое знание процессуальных и процедурных требований должностными лицами таможенных органов при взятии проб (образцов) товаров, приводит к тому, что должностные лица Центрального экспертно-криминалистического таможенного управления (ЦЭКТУ) ФТС РФ вынуждены отправлять запросы на повторное или дополнительное взятие проб (образцов) товаров. Это связано с тем, что представленные объекты на экспертизу не соответствуют установленным требованиям по объему или качеству проб (образцов) товаров. Так же необходимо отметить на случаи не соответствия упаковки или оформления объектов экспертизы идентификационным требованиям.

С другой стороны, существуют и методологические проблемы, т. к. первоначальный порядок взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях был составлен на основе порядка изъятия вещественных доказательств правоохранительными органами, и не учитывал специфики отбора выборки и взятия проб (образцов) партий товаров, которые перемещаются через таможенную границу как продукция (ресурсы) массового производства.

Нельзя сказать, что сотрудники таможенных лабораторий не обращали на данную проблему внимания, так например, в 1997 г. в Санкт-Петербургском филиале РТА были издано Методическое пособие (рабочие инструкции) по отбору проб и образцов товаров, перемещаемых через таможенную границу, разработанное в Западно-Сибирской региональной таможенной лаборатории под редакцией А. В. Нестерова. А в 1998 г. было издано дополненное и исправленное Методическое пособие (рабочие инструкции) по отбору проб и образцов товаров, перемещаемых через таможенную границу (34 товарные группы) в издательстве «Наука» г. Новосибирск.

Первое издание было предназначено для учебных целей, а второе - издано как пилотный проект для практического руководства в таможнях Западно-Сибирского таможенного управления. Оба издания были выпущены малым тиражом и сейчас во многом требуют доработки и исправления. Это связано с тем, что появился новый Таможенный кодекс РФ, а также Федеральный закон РФ «О техническом регулировании». Необходимо также отметить, что произошло изменение организационно-правового статуса таможенных лабораторий. Вместо таможенных лабораторий как государственных учреждений ГТК РФ появилось подразделение ФТС РФ в виде ЦЭКТУ и его филиалов на местах.

Практика взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях показывает, что для этого применяются ГОСТы, содержащие методики испытания продукции в целях проверки качества и других показателей продукции, что может не соответствовать целям таможенного контроля. Кроме того, как правило, на экспертизу берется минимальное количество товара, в частности одна товарная единица без учета контрольной и арбитражной части объекта экспертизы. Это приводит к невозможности определения репрезентативности проб (образцов) товара, и как следствие статистической погрешности при исследовании товара, хотя ГОСТами это предусмотрено при испытании продукции.

В этой связи возникла насущная потребность в научно обоснованной разработке требований к методам и процедурам отбора выборки и взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях, а также разработки самих методик, базирующихся на требованиях ТН ВЭД РФ, международных стандартов, ГОСТов отбора выборки и взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях.

Федеральный закон РФ «О техническом регулировании», регулирующий отношения в сфере национальных стандартов (ГОСТов), а также распоряжение Правительства Российской Федерации от 26 июня 2008 г. N 934-р являются правовой основой для разработки таких методов и методик, в том числе оформленных в форме стандартов организации (СТО). Требования к методикам отбора выборки и взятия проб (образцов) продукции приведены в Порядке разработки перечня национальных стандартов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов …: Приказ Минпромторга России от 3 сентября 2008 г. N 119.

Особенностью методов отбора выборки и взятия проб (образцов) товаров для таможенных целей является то, что в них должны учитываться особенности методов экспертного исследования товаров, которые применяются в ЦЭКТУ, цели таможенного контроля и иные таможенные цели, а также процессуальные требования.

Таможенные цели взятия проб (образцов) товаров зависят от целей лиц, заинтересованных в данных таможенных операциях. К ним можно отнести: должностных лиц таможенных органов, осуществляющих таможенный контроль, декларантов, специалистов по таможенному оформлению товаров таможенных брокеров и правообладателей на объекты интеллектуальной собственности. Среди таможенных целей взятия проб (образцов) товаров можно выделить следующие. Это цели таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу, включающие проверку классификации товара, заявленную в декларации; цели таможенного оформления товаров, включающие получение предварительного решения или проведение альтернативного исследования товара; и цели по защите законных интересов правообладателей, включающие получение проб (образцов) для сравнительного исследования.

В этой связи можно выделить три категории проб (образцов) товаров: собственно пробы (образцы) товаров, пробы (образцы) товаров для сравнительного исследования и пробы (образцы) товаров как средства идентификации для таможенных режимов переработки товаров.

Процедурные требования к взятию проб (образцов) товаров в таможенных целях подразумевают требования специфики применяемых методик исследования товаров в ЦЭКТУ. Среди всего многообразия методов исследования товаров, применяемых в ЦЭКТУ, можно выделить диагностические методы, с помощью которых эксперты определяют природу товара, свойства состава, структуры, назначения товара и другие свойства. Данные свойства товаров дают возможность должностным лицам таможенных органов, осуществляющим таможенный контроль, однозначно классифицировать товар, в том числе, устанавливать код товара в соответствии с ТН ВЭД РФ, страну происхождения и таможенную стоимость контролируемого товара. К данным требованиям необходимо отнести требования к объему и качеству проб (образцов) товаров, необходимых для исследования товара.

Процессуальные требования к взятию проб (образцов) товаров в таможенных целях подразумевают, что операции по взятию проб (образцов) товаров должны соответствовать требованиям Таможенного кодекса РФ, а также нормативным правовым актам ФТС РФ. К ним относятся требования по идентификации объекта экспертизы, в частности объект экспертизы должен быть соответствующим образом упакован, оформлен и на него должны быть наложены средства идентификации.

Среди процессуальных требований необходимо указать на требование разделения объекта экспертизы на три части: исследовательскую, контрольную и арбитражную. Причем, каждая часть объекта экспертизы должна содержать средства идентификации.

Важным требованием является требование по репрезентативности к отбору выборки товара. Таможенный контроль товара может осуществляться сплошным или выборочным методом. Если партия товара обладает большим объемом товарных единиц, то применяется выборочный метод. Для этого необходимо использовать соответствующие выборочные процедуры. Как правило, ГОСТы предназначены для выборочного испытания продукции на качество на малых выборках, объем которых составляет 15 - 30 проб (образцов) продукции. Исследование товара в таможенных целях также базируется на выборочном методе пробы (образца) товара. При этом, если берется проба, то объединенная проба складывается из точечных проб, а если берется образец, то в виде одной штучной продукции без учета контрольной и арбитражной частей объекта экспертизы.

В статистике в качестве минимальной выборки из исследуемой совокупности объектов, для случая однородности объектов, случайным способом (ГОСТ 18321-73) выбираются 4 – 5 единиц, на основании которых определяют среднее значение исследуемого свойства совокупности объектов (партии продукции), которое является оценкой среднего значения исследуемого свойства всей партии продукции. Статистические методы при этом позволяют оценить при заданной доверительной вероятности погрешность данной оценки.

Если из партии товара выбирать для исследования только одну товарную единицу, то оценить погрешность выборки (репрезентативности) нельзя, а поэтому нельзя распространять полученные выводы на всю партию контролируемого товара. Во многих случаях, когда полученное с помощью исследования значение лежит вблизи от критического значения, влияющего на классификацию товара, такое распространение результата исследования на всю партию товара может привести к ошибочному выводу.

В этой связи количество проб (образцов) товара и методика отбора выборки должны регламентироваться в соответствии с учетом статистических методов отбора выборок, в частности минимальная исследовательская выборка должна содержать четыре товарных единицы.

Особенностью методик отбора выборки и взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях является то, что они должны быть открытыми для всех заинтересованных сторон. В частности их могут использовать декларанты, специалисты по таможенному оформлению таможенных брокеров, специалисты иных организаций. Поэтому наиболее подходящей формой для такого нормативного документа является стандарт организации, а не инструкция, которая относится к нормативным правовым актам и может быть применена для служебного использования.

Для того, чтобы методики отбора выборки и взятия проб (образцов) товаров в таможенных целях были адекватными правовой и процедурной действительности они должны актуализироваться по мере изменения в нормативных правовых актах ФТС РФ, международных и национальных стандартах, но не реже чем один раз в пять лет.

Также отметим, что стандарты организации по отбору выборки и взятию проб (образцов) товаров в таможенных целях должны представлять собой подсистему стандартов, входящую в систему стандартов организации.

Так как требования в ГОСТах устанавливаются на продукцию, а не на товары, то поэтому термину «товар» необходимо поставить в соответствие термин «продукция».

В соответствии с ТК РФ товар - «любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, а также перемещаемые через таможенную границу отнесенные к недвижимым вещам транспортные средства. Транспортные средства, указанные в подпункте 5 настоящего пункта, к товарам не относятся». А в соответствии с ФЗ РФ «О техническом регулировании» к продукции относится - результат деятельности, представленный в материально-вещественной форме и предназначенный для дальнейшего использования в хозяйственных и иных целях. Поэтому под товаром будем понимать любой элемент действительного мира в материально-вещественной форме (объект, предмет), перемещаемый через таможенную границу РФ. Например, в качестве товара могут выступать вещи, грузы, багаж, электроэнергия, поток газа, нефти и т.п.

Объем товара можно рассматривать как совокупность товарных единиц, в том числе по количеству равную единице. По объему товар можно классифицировать на товарную единицу, в том числе в единственном экземпляре, в виде массива (потока) товарных единиц и в виде партии товара.

Если товар состоит из однородных товарных единиц, то его называют партией товара. Массив товара может быть в виде комплекса, составленного из неоднородных товарных единиц. Поток товара есть совокупность товарных единиц в процессе перемещения через таможенную границу за определенный интервал времени.

Так как товар тесно связано со средствами транспортировки и хранения товаров, то необходимо рассмотреть основные свойства товара и данных средств. Поток (массив) товарных единиц можно рассматривать в динамике или статике. Транспортировка товара возможна в геометрическом пространстве и во времени (хранение). Поэтому товар может находиться в транспортном средстве или на складе.

Товар может быть размещен на определенном товарном месте в транспортном средстве (транспортное место) и в складе (складское место). Товар может быть размещен на товарном месте без упаковки, например, навалом, гуртом и т. п., либо упакован.

Товар, при его транспортировке в геометрическом пространстве, еще называют грузом, а место его расположения в транспортном средстве – грузовым местом. Термин транспортное средство при перемещении товаров через таможенную границу обозначает правовую роль технического средства, предназначенного для перемещения товара в геометрическом пространстве. При этом если данное средство не обладает статусом движимого имущества, то оно относится к товару, например, автомобиль, перемещаемый на железнодорожной платформе для продажи.

К транспортному средству также относятся трубопроводы, линии электропередач и электросвязи. При этом данные виды транспортных средств можно отнести к системе транспортных средств. Выделяют также комплекс транспортных средств, включающих в себя специальное транспортное средство и транспортную тару, например, контейнеровоз и контейнеры.

Товары могут находиться в различных материально-вещественных видах и формах. По своей природе товар существует в двух видах - вещественном товаре, обладающем массой покоя, и материальном (волновом, энергетическом), например, электроэнергия. Форму товара можно классифицировать на твердую, жидкую или газообразную форму товара, а также их смеси, например, сыпучую или пастообразную формы. От природы и формы товара зависит вид упаковки (тары) товара.

Важным термином является «партия товара». К партии товара будем относить совокупность товарных единиц, как правило, одного наименования, типономинала или типоразмера и исполнения, однородных по своим продуктовым свойствам, в однородной потребительской и/или транспортной таре, оформленных одним документом и единовременно предъявленных к контролю. Здесь товарная единица есть количество товара, выраженное в выбранных единицах размерности, в том числе и безразмерных.

Пример – В качестве штучной товарной единицы может выступить одна упаковка товара, имеющая показатели количества (вес, объем и т.д.), цены и другие индивидуальные показатели. Как правило, она исчисляется в штуках. В качестве нештучной товарной единицы может выступить определенное количество товара, исчисляемое в размерных единицах измерения массы, длины, площади, объема (один килограмм, литр и т. п.). И, наконец, под контролируемым товаром понимается товар или партия товара, которая находится под таможенным контролем.

Товар может перемещаться через таможенную границу для личных и семейных нужд, в коммерческих целях (торговый оборот) и в некоммерческих рамках (неторговое обращение). Поэтому небольшое количество товара, перемещаемое через таможенную границу, так называемыми челноками, таможенники относят к партии товара, если совокупность товарных единиц обладает свойством партии.

Следующим важным термином является «проба товара». Известно легальное определение пробы товара [1]. Это оптимально необходимая часть образца товара, тождественная по составу и свойствам всему объекту. Где образец товара - единица продукции, тождественная по структуре, составу и свойствам всей партии (серии) продукции. К сожалению, в данном определении не указана погрешность тождественности образца всей партии (серии) продукции и смешаны понятия товара и продукции.

В этой связи к пробе товара будем относить выборку нештучного товара или часть образца товара, которая отобрана по утвержденной методике (ГОСТу) из контролируемого товара (партии товара), представляющую по контролируемым свойствам весь контролируемый товар (партию товара) с приемлемой погрешностью.

Под образцом товара будем понимать выборку штучного товара, отобранную по утвержденной методике (ГОСТу) из контролируемого товара (партии товара), представляющую по контролируемым свойствам весь контролируемый товар с приемлемой погрешностью.

Здесь под репрезентативностью (представительностью) пробы (образца) товара понимается соответствие пробы (образца) по составу, структуре и существенным свойствам контролируемому товару (партии товара) с приемлемой погрешностью.

Литература

1. Положение о проведении независимой идентификационной экспертизы товаров и технологий в целях экспортного контроля : Постановление Правительства РФ от 03.09.2008 N 654.