

ТАМОЖЕННЫЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ: ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ

© 2015 Вергуш Кристина Васи́лиевна
Саратовская государственная юридическая академия
410056, г. Саратов, ул. Вольская, д. 1
E-mail: kristinavergush@yandex.ru

Раскрыты особенности правового статуса таможенного представителя. Охарактеризованы критерии, установленные таможенным законодательством, для включения в реестр таможенных представителей. Исследованы некоторые особенности ответственности таможенного представителя в рамках заключения гражданско-правового договора с представляемым лицом. Предложено отменить запрет на уплату таможенных платежей таможенным представителем по поручению физического лица.

Ключевые слова: таможенный представитель, таможенное регулирование, гражданско-правовой статус, реестр таможенных представителей.

Публично-правовой характер таможенного законодательства не отрицает наличия диспозитивных начал регулирования отношений, складывающихся в области таможенного дела. Такие начала проявляются в тех случаях, когда требуется применение норм гражданско-правового характера. Разумеется, подобные ситуации не преобладают в таможенной сфере, однако присутствуют и необходимы тогда, когда взаимоотношения субъектов становятся равноправными. В их числе деятельность лиц, составляющих так называемую таможенную инфраструктуру: таможенных представителей, таможенных перевозчиков, а также владельцев таможенных складов и складов временного хранения.

Значение системы инфраструктурного обеспечения предпринимательской (в том числе и внешнеэкономической) деятельности трудно переоценить: это и привлечение дополнительных финансовых средств, и повышение степени кооперации и взаимодействия предпринимателей, и рост инвестиционной привлекательности¹. В области таможенного дела звенья околотаможенной инфраструктуры оказывают реальную помощь лицам, перемещающим товары через таможенную границу, в прохождении таможенных формальностей.

Выступая в качестве посредника между таможенным органом и лицом, перемещающим товары через границу, представитель оказывает услуги по представлению интересов последнего в таможенных органах. Его представительство основано на договорных отношениях с клиентом, с одной стороны, и на императивных началах во

взаимоотношениях с таможенной администрацией - с другой. В этой связи можно констатировать, что деятельность таможенного представителя характеризуется комплексностью, поскольку урегулирована нормами таких отраслей права, как гражданское, административное и таможенное, что накладывает своеобразный отпечаток и на правовое положение данного субъекта таможенной инфраструктуры.

Правовой статус таможенного представителя определен в Таможенном кодексе Таможенного союза (далее - ТК ТС). При этом отличительной особенностью правового положения таможенных представителей необходимо признать его регулирование союзным и национальным законодательством.

Определяя статус таможенного представителя, следует в первую очередь понимать, что это юридическое лицо, оно может быть образовано в любой организационно-правовой форме, определенной гражданским законодательством. Так, в Российской Федерации преобладающей формой таможенных представителей являются общества с ограниченной ответственностью, однако встречаются и закрытые акционерные общества, и открытые акционерные общества ("Газпром", "Северсталь")². Между тем в связи с изменениями гражданского законодательства организационно-правовые формы юридических лиц должны быть изменены³. Так, например, согласно ст. 66.3 ГК РФ⁴, созданные до 1 сентября 2014 г. акционерные общества, отвечающие признакам публичных акционерных обществ, признаются публичными акционерными обществами вне

зависимости от указания в их фирменном наименовании на то, что общество является публичным.

Кроме того, такие лица должны отвечать критерию принадлежности к любому из государств, входящих в Таможенный союз, т.е. быть зарегистрированными в установленном порядке на территориях этих государств.

В науке изложена идея о возможности предоставления статуса таможенных представителей физическим лицам⁵. Вероятно, автор здесь имел в виду регистрацию физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей. Данное предложение представляется недостаточно обоснованным, поскольку статус индивидуального предпринимателя по сравнению с юридическим лицом не настолько основателен, чтобы гарантировать лицу, перемещающему товары через границу, обеспечение соблюдения таможенного законодательства. Относительная ненадежность индивидуального предпринимателя обусловлена отсутствием у него уставного капитала, возможностью ведения бухгалтерского учета в упрощенном порядке, несложностью ликвидации. В этой связи существующая законодательная норма видится более правильной и в максимальной степени обеспечивающей защиту частных интересов.

Решающим условием для получения статуса таможенного представителя является выполнение таким лицом ряда требований, установленных ст. 13 ТК ТС. Следование им позволяет субъекту претендовать на включение таможенных представителей в реестр, который ведется центральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области таможенного дела (в России - Федеральной таможенной службой). Кодекс устанавливает три таких основных условия:

1) наличие в штате субъекта не менее двух работников, признанных специалистами по таможенным операциям и имеющих соответствующий документ;

2) наличие договора страхования риска своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда имуществу представляемых лиц или нарушения договоров с этими лицами (в Российской Федерации размер страховой суммы не может быть менее 20 млн руб.);

3) предоставление обеспечения уплаты таможенных пошлин, налогов на сумму, эквивалентную не менее чем 1 млн евро (как правило, в каче-

стве способа такого обеспечения используется банковская гарантия или договор поручительства).

Перечень требований для лиц, претендующих на включение в реестр таможенных представителей, не является исчерпывающим. Законодательством Таможенного союза или национальным законодательством государств, входящих в него, могут быть определены и иные условия.

В Российской Федерации к таможенному представителю предъявляются дополнительные требования в соответствии со ст. 61 Федерального закона "О таможенном регулировании в Российской Федерации". В частности, они таковы:

- отсутствие у юридического лица невыполненной обязанности по уплате административного штрафа, назначенного юридическому лицу на основании вступившего в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ст. 16.2 или 16.3 КоАП РФ, за исключением случаев, если срок исполнения постановления о наложении административного штрафа, установленный ч.1 ст. 32.2 КоАП РФ, не истек;

- отсутствие задолженности по уплате таможенных платежей в размере 500 тыс. руб. и более на дату принятия решения о включении в реестр таможенных представителей.

Следует обратить внимание на некую коллизию положений п.1 ст.13 ТК ТС и подп. 1 п. 3 ст. 61 Федерального закона "О таможенном регулировании в Российской Федерации". В кодексе в качестве одного из условий для таможенных представителей значится наличие в штате не менее двух работников, признанных специалистами по таможенным операциям, а в законе устанавливается более мягкое требование. Его содержание следующее: наличие в штате обособленного структурного подразделения юридического лица, через которое заявитель планирует осуществлять свою деятельность в качестве таможенного представителя, одного или более работников, каждый из которых имеет документ, подтверждающий его соответствие установленным квалификационным требованиям. Учитывая, что законодательство Таможенного союза имеет более высокую юридическую силу по сравнению с федеральными актами, устанавливать более либеральные правила национальным законом невозможно. Между тем противоречие в определенной степени завуалировано: в первом слу-

чае речь идет о штате самого юридического лица в целом, а во втором - лишь о штате его обособленного структурного подразделения.

Как видится, изложение по сути одной и той же правовой нормы в разных интерпретациях ведет к ее двусмысленному пониманию, неясности, разночтениях в трактовке.

В подп. 2 п. 3 ст. 61 Федерального закона “О таможенном регулировании в Российской Федерации” закреплено и еще одно дополнительное требование: юридическое лицо не должно являться казенным предприятием, к числу которых в соответствии со ст. 113 ГК РФ относятся и государственные унитарные предприятия. В п. 4 указанной статьи специально оговаривается необходимость включения в фирменное наименование юридического лица определения “казенное”. В этой связи не нарушает данного требования то обстоятельство, что статус таможенного представителя закреплен за несколькими федеральными государственными унитарными предприятиями: “Почта России”, «Торговый дом “Кремлевский”» Управления делами Президента РФ, “Главный центр специальной связи”.

Выполнение названных требований является условием включения лица в реестр таможенных представителей, функции по ведению которого возложены на Федеральную таможенную службу. Полномочия таможенного представителя подтверждаются свидетельством, содержащим в соответствии с п. 4 ст. 61 Федерального закона “О таможенном регулировании в Российской Федерации” следующие данные:

- наименование лица, указание на его организационно-правовую форму и место нахождения, идентификационный номер налогоплательщика;

- сведения о наличии обособленных структурных подразделений с указанием их наименований и места нахождения;

- сведения об ограничении сферы деятельности таможенного представителя совершением таможенных операций в отношении определенных видов товаров в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности либо в отношении товаров, ввозимых в Российскую Федерацию и (или) вывозимых из нее определенными видами транспорта, а также совершением отдельных таможенных операций или регионом деятельности в рамках региона деятельности одного таможенного органа (нескольких таможенных органов);

- наименование таможенного органа, выдавшего свидетельство;

- дату выдачи свидетельства и его номер.

Реестр таможенных представителей ведется центральным таможенным органом в каждом государстве - члене союза отдельно. Его периодическая публикация осуществляется не реже 1 раза в квартал. Соответственно и свою деятельность таможенные представители осуществляют на территории той страны, где им эта деятельность разрешена. Между тем в 2010 г. Комиссией Таможенного союза были утверждены форма общего реестра таможенных представителей и порядок его формирования⁶.

Гражданско-правовой статус таможенного представителя выражен в природе его отношений с представляемым лицом. Такие отношения находятся в плоскости цивилистики, поскольку строятся на основе договора. Это прямо закреплено в п. 3 ст. 12 ТК ТС.

Как правило, отказ таможенного представителя от заключения договора при наличии у него возможности оказать услугу или выполнить работу не допускается. Исключение возможно тогда, когда исполнение договора будет выходить за сферу деятельности, ограниченной таможенным представителем. Такие случаи возникают, если сфера деятельности таможенного представителя ограничена определенными видами товаров; отдельными видами транспорта, используемого для перемещаемых товаров; видами таможенных операций либо конкретным регионом его работы. В России у подавляющего большинства таможенных представителей таких ограничений нет, что объясняется достаточно жесткими условиями для включения в реестр и отсутствием дифференцированного подхода к таможенным представителям при получении ими соответствующего статуса. Учитывая, что требования одинаковы и не зависят от перечисленных выше факторов, лица предпочитают не сужать круг своих полномочий при получении статуса таможенного представителя.

Кроме того, отказ в заключении договора не только допускается законодательством, но и обязателен, когда у таможенного представителя имеются достаточные основания полагать, что действия или бездействие декларанта или иного заинтересованного лица являются противоправными и влекущими уголовную либо административную ответственность в области таможенного

дела. В противном случае ответственность будет возложена на самого таможенного представителя. Так, ООО "Т" было привлечено к административной ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 16.2 КоАП РФ "Недекларирование по установленной форме товаров, подлежащих таможенному декларированию". Из материалов дела следует, что ООО "Т", являясь таможенным представителем, заключило договор на оказание услуг с ООО "Н". Предметом договора явилось таможенное декларирование ввозимого товара путем заполнения декларации и представления интересов участника внешней торговли в таможене. Указанное в декларации количество товара не совпало (оказалось меньше) с фактически ввезенным на территорию России, что и было обнаружено при таможенном контроле. Постановлением таможенни ООО "Т" как таможенный представитель было признано виновным в совершении указанного правонарушения и подвергнуто административному наказанию в виде штрафа. Обжалование постановления таможенни не дало результатов, а в кассационной инстанции суд указал, что в договоре на оказание услуг таможенного представителя зафиксировано право требовать от представляемого лица документы и сведения, необходимые для таможенных целей, и получать такие документы и сведения в сроки, обеспечивающие соблюдение установленных ТК ТС требований, осматривать и измерять подлежащие декларированию товары, уведомляя об этом заказчика. Поскольку данными правами таможенный представитель не воспользовался (хотя и имел возможность отзыва декларации), он признан виновным в соответствии с административным законодательством⁷.

Таможенный представитель не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом в отношении заключения договора, за исключением предоставления льгот в отношении цены и иных условий договора для отдельных категорий представляемых лиц. Такие льготы соответствуют содержанию и признакам гражданско-правовых отношений в целом.

Учитывая, что в большинстве случаев таможенное декларирование сопряжено с исчислением и уплатой таможенных платежей, полномочия таможенного представителя могут включать и их уплату. Такая уплата должна быть предусмотрена в договоре между ним и представляе-

мым лицом. Интересно, что п. 5 ст. 60 Федерального закона "О таможенном регулировании в Российской Федерации" прямо установлено, что право таможенного представителя на уплату таможенных пошлин, налогов может быть реализовано лишь в том случае, если содержание таможенной процедуры, определенной для декларирования товаров, предусматривает их уплату. Таким образом, законодатель связал уплату таможенных платежей исключительно с таможенными процедурами, исчерпывающий перечень которых предусмотрен разд. 6 ТК ТС. К ним относятся, например, выпуск для внутреннего потребления, экспорт, таможенный транзит и пр.

Вместе с тем в таможенной сфере у лица может возникнуть обязанность по уплате и без выбора определенной таможенной процедуры, а просто в силу факта перемещения товара через таможенную границу. Так, помещение товара под таможенную процедуру не требуется при перемещении физическими лицами через таможенную границу Таможенного союза товаров, предназначенных для личного пользования. Буквальное толкование нормы, изложенной в п. 5 ст. 60 Федерального закона "О таможенном регулировании в Российской Федерации", позволяет утверждать, что таможенный представитель не может уплачивать от имени и по поручению физического лица таможенные пошлины, налоги в отношении товаров для личного пользования, выпуск которых осуществляется без помещения под таможенную процедуру. Это подтверждает и Федеральная таможенная служба⁸. В то же время возможность договорных отношений между физическим лицом и таможенным представителем не оспаривается. Более того, она подтверждена Соглашением, заключенным в рамках Таможенного союза⁹. Но этим же Соглашением обязанность по уплате таможенных платежей так же, как и представление таможенному органу необходимых документов и предъявление декларируемых товаров, возложена исключительно на декларанта. И если одна часть данных полномочий, действительно, оправданно связана только с самим физическим лицом (например, представление таможенному органу документов, удостоверяющих личность), то другая часть (уплата таможенных платежей) вполне может быть делегирована иным лицам.

Возникают вопросы: в чем смысл договорных отношений между физическим лицом и та-

моженным представителем? Что включается в понятие таможенного декларирования в контексте указанного Соглашения? Для чего необходимо ограничение полномочий таможенного представителя при взаимодействии с физическим лицом? В п. 1 ст. 179 ТК ТС оговаривается, что таможенному декларированию подлежат товары при помещении под таможенную процедуру либо в иных случаях, установленных в соответствии с кодексом. Это означает, что декларирование может быть как связано с таможенной процедурой, так и не связано с ней вовсе.

В данной связи запрет на уплату таможенных платежей таможенным представителем по поручению физического лица в изложенной ситуации видится необоснованным. Представляется целесообразным внесение дополнения в п. 5 ст. 60 Федерального закона «О таможенном регулировании в Российской Федерации» и изложение этой нормы в следующей редакции (дополнение выделено курсивом):

«Таможенный представитель может уплачивать таможенные пошлины, налоги, если содержание таможенной процедуры, определенной для декларирования товаров, *или иные условия, установленные таможенным законодательством Таможенного союза, международными договорами между государствами - членами Таможенного союза, законодательством Российской Федерации о таможенном деле,* предусматривают их уплату...»

Соответствующие изменения требуется внести и в гл. 49 ТК ТС «Особенности перемещения товаров для личного пользования», указав на возможность участия в данных отношениях таможенного представителя.

¹ Багаев С.К. Содержание и функции системы инфраструктурного обеспечения предпринимательской деятельности // Вопросы экономики и права. 2014. № 6. С. 86.

² Об утверждении реестра таможенных представителей : приказ ФТС России от 1 сентября 2010 г. № 1613 // Таможенный вестн. 2010. № 19.

³ О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации : федер. закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2014. № 19. Ст. 2304.

⁴ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 нояб. 1994 № 51-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1994. № 32. Ст.3301; 2015. № 1 (ч.1). Ст. 29.

⁵ Шерстобитов В.Ю. Совершенствование административно-правового регулирования деятельности таможенных представителей : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Люберцы, 2014. С. 14.

⁶ Об утверждении форм общих реестров лиц, осуществляющих деятельность в сфере таможенного дела, порядка их ведения и формирования : решение Комиссии Таможенного союза от 20 мая 2010 г. № 261 : [в ред. от 25 янв. 2012 г.].

⁷ Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 19 сент. 2014 г. по делу № А56-74376/2013. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

⁸ Об уплате таможенных платежей таможенными представителями : письмо ФТС России от 27 нояб. 2013 г. № 01-11/53787 // Таможенные ведомости. 2014. № 2.

⁹ О порядке перемещения физическими лицами товаров для личного пользования через таможенную границу Таможенного союза и совершения таможенных операций, связанных с их выпуском : п. 3 ст. 8 соглашения между Правительством РФ, Правительством Республики Беларусь и Правительством Республики Казахстан от 18 июня 2010 г. : [в ред. от 10 окт. 2014 г.] // Собр. законодательства РФ. 2012. № 36. Ст.4866.

Поступила в редакцию 06.03.2015 г.