МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ТАГАНРОГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ РАДИОТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

# МЕЖОТРАСЛЕВОЙ РЕГИОНАЛЬНЫЙ ЦЕНТР

**ПОВЫШЕНИЯ КВАЛИФИКАЦИИ И ПЕРЕПОДГОТОВКИ КАДРОВ**

## К защите допустить

Зам. директора МРЦПК ТРТУ\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

### ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

#### ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

##### Тема: «ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ И ИХ РАССМОТРЕНИЕ».

##### Руководитель: Тимошенко Иван Владимирович

**Выполнил: Савченко Андрей Викторович**

###### Группа В9-5Ю

**ТАГАНРОГ – 2000 г.**

СОДЕРЖАНИЕ:

1. ВВЕДЕНИЕ. ОСНОВНЫЕ ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ…………………………………………………..4
* Поводы для заведения дел о НТП;
* Сроки производства по делам о НТП;
* Обстоятельства, прекращающие производство по делам о НТП;
* Принципы регистрации в Журнале учета дел о НТП;
* Лица, участвующие в производстве по делу о НТП и их полномочия.
1. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ……..…17
* Предмет доказывания;
* Доказательства по делу о НТП;
* Оценка доказательств;
* Классификация доказательств;
* Виды доказательств;
* Экспертиза, заключение эксперта;
* Вещественные доказательства;
* Письменные доказательства;
* Меры по обеспечению производства по делу о НТП;
* Порядок производства отдельных процессуальных действий.
1. ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ НАЛОЖЕНИЯ АРЕСТА НА ТОВАРЫ, ТРАНСПОРТНЫЕ СРЕДСТВА И ИНОЕ ИМУЩЕСТВО, РЕГУЛИРУЕМОЕ СТ. 340 ТК РФ…………….....30
2. ПРОВЕДЕНИЕ ТАМОЖЕННОГО ОБСЛЕДОВАНИЯ (СТ.341 ТК РФ)….………………30
3. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ ТОВАРОВ, ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ, ДОКУМЕНТОВ НА НИХ И ИНЫХ ПРЕДМЕТОВ…………………………………..…….32
4. ПРОВЕДЕНИЕ РЕВИЗИИ, ПРОВЕРКИ, ИНВЕНТАРИЗАЦИИ ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ…………………………………………..……..32
5. ИЗДЕРЖКИ ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ…………………...37
6. НАПРАВЛЕНИЕ ДЕЛА О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ НА РАССМОТРЕНИЕ…………………………………………………………………..…………38
7. РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ………………...39
8. ОБЖАЛОВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ТАМОЖЕННЫХ ОРГАНОВ…………………...44

ЗАКЛЮЧЕНИЕ…………………………………………………………………………………....51

ЛИТЕРАТУРА…………………………………………………………………………………..…52

1. ВВЕДЕНИЕ. ОСНОВНЫЕ ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ.

Уважаемая комиссия!

Разрешите Вашему вниманию представить дипломную работу на тему: ˝ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ И ИХ РАССМОТРЕНИЕ˝.

Производство по делам о нарушении таможенных правил и их рассмотрение – система процессуальных действий, установленных Таможенным кодексом РФ, а в части, не урегулированной им, - законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст.289 ТК РФ производство по делу о нарушении таможенных правил считается начатым, а дело по нему заведенным с момента составления протокола о нарушении таможенных правил или об административном задержании физического или должностного лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил.

В своей дипломной работе помимо производства, ведения, рассмотрения дел о НТП, я хотел бы рассказать еще о целях и задачах, поводах, сроках производства по делам о НТП, рассмотреть всевозможные доказательства, относящиеся к таким делам; наложение ареста, проведение таможенного обследования, ревизий, проверок и инвентаризаций.

Также мне бы хотелось затронуть еще ряд некоторых правовых и гражданских аспектов, которые встречаются в практике при ведении дел о нарушении таможенных правил и привести оттуда ряд конкретных примеров.

При составлении протокола лицу, привлекаемому к ответственности, разъясняются его права. Копия протокола вручается под расписку или высылается этому лицу заказным письмом. Доказательства такой отсылки, на мой взгляд, должны приобщаться к делу. Протокол, изъятые товары, транспортные средства и иные предметы доставляются в таможенный орган, в зоне деятельности которого обнаружено нарушение таможенных правил.

В соответствии с Положением о порядке учета и регистрации дел о НТП в таможенных органах РФ, утвержденном приказом ГТК РФ от 20.01.95 г. № 33 все дела о нарушении таможенных правил и акты о наложении взысканий подлежат учету в таможенных органах. Регистрация проводится в Журнале учета дел о НТП.

Правовое положение лиц, привлекаемых к административной ответственности, аналогично тому, которое определено в ст.247 КоАП РСФСР. Но в отличии от нее, ст.308 ТК РФ предоставляет таким лицам, а также их адвокатам и представителям право заявлять отводы.

Наделяя всех участников процесса определенными правами и обязанностями, закон устанавливает процессуальные гарантии: средства, которыми обеспечиваются права и законные интересы лиц, участвующих в производстве по делам о НТП. Ущемление таких прав – существенное процессуальное нарушение, которое может повлечь правовые последствия.

В конце данной работы приведен основной, но неисчерпывающий список литературы, на который я опирался выполняя эту работу.

Производство по делам о нарушении таможенных правил и их рассмотрение – система процессуальных действий, установленных Таможенным кодексом РФ, а в части, не урегулированной им, - законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Основными задачами производства по делам о НТП и их рассмотрения являются:

* выявление и пресечение правонарушений;
* своевременное, всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела;
* разрешение его в точном соответствии с законодательством;
* обеспечение исполнения постановлений;
* выявление причин и условий, способствующих совершению таможенных правонарушений, принятие мер к их устранению;
* предупреждение правонарушений.

В соответствии со ст.289 ТК РФ производство по делу о нарушении таможенных правил считается начатым, а дело по нему заведенным с момента составления протокола о нарушении таможенных правил или об административном задержании физического или должностного лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил.

Статья 290 ТК РФ определяет лиц, правомочных вести производство по делу о НТП, это:

* должностное лицо таможенного органа Российской Федерации, непосредственно обнаружившее нарушение таможенных правил;
* должностное лицо, являющееся сотрудником структурного подразделения, как правило это отделы таможенных расследований таможенного органа Российской Федерации.

Решение о передаче дела для ведения производства по нему принимается начальником таможенного органа или его заместителем, а также руководителем структурного подразделения (отдела таможенных расследований) и его заместителями.

Поручение оформляется письменным распоряжением или в виде резолюции на протоколе с указанием даты. Это необходимо также и в случае передачи дела от одного сотрудника таможенного органа другому при наличии таких обстоятельств, как командировка, отпуск, болезнь и т.д.

Должностное лицо таможенного органа, которому поручено производство по делу о НТП, выносит постановление о принятии дела к производству, которое утверждается уполномоченным на передачу дела должностным лицом.

Согласно ч.2 ст.290 ТК РФ полномочиями начальника таможенного органа при производстве по делам о нарушении таможенных правил обладают руководители отделов таможенных расследований и их заместители. В то же время их полномочия не распространяются на порядок рассмотрения дела о НТП. Как указано в ч.1 ст.359 ТК РФ правом рассматривать дело о НТП обладают только начальники таможенных органов, их заместители, а также уполномоченные должностные лица ГТК РФ.

Производство по делу о нарушении таможенных правил не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии следующих обстоятельств, установленных ст.291 ТК РФ:

а) Отсутствие события таможенного правонарушения, например, у лица, перемещающего товары, отсутствует лицензия на вывоз данного товара, но оно имеет акт высшего органа исполнительной власти, дающий право на осуществление данной операции;

б) Отсутствие состава таможенного правонарушения. Под составом таможенного правонарушения понимается совокупность признаков, характеризующих совершенное деяние как вид таможенного правонарушения.

Лицо может быть привлечено к ответственности лишь при наличии в его действиях состава нарушения таможенных правил и лишь за то правонарушение, состав которого в его действиях установлен.

в) Недостижение физическим лицом на момент совершения нарушения таможенных правил шестнадцатилетнего возраста.

г) Невменяемость физического лица, совершившего нарушение таможенных правил. Данное обстоятельство должно быть подтверждено в установленном порядке.

д) Действие физического лица было совершено в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны (ст.ст.18,19 КоАП РСФСР).

е) Если правонарушение, совершенное предприятием, учреждением или организацией, а также лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, произошло вследствие действия непреодолимой силы.

ж) Издание акта амнистии, если он устраняет применение взыскания за нарушение таможенных правил.

з) Отмена акта, устанавливающего ответственность за нарушение таможенных правил.

и) Истечение к моменту рассмотрения дела сроков наложения взыскания за нарушение таможенных правил.

к) Наличие по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к ответственности, постановления о наложении взыскания либо не отмененного в установленном порядке постановления о прекращении дела о нарушении таможенных правил.

л) Наличие по тому же факту уголовного дела в отношении физического лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил.

м) Смерть физического лица, в отношении которого было начато производство по делу о нарушении таможенных правил.

Данный перечень является исчерпывающим.

Законом установлено, что производство по делу о нарушении таможенных правил должно быть закончено не позднее, чем в месячный срок с момента заведения дела (ст.292 ТК РФ).

При возникновении необходимости этот срок может быть продлен в пределах сроков наложения взысканий за нарушение таможенных правил, предусмотренных ст.247 ТК РФ, начальником таможенного органа Российской Федерации или лицом, его замещающим, а также начальником вышестоящего таможенного органа Российской Федерации или лицом, его замещающим.

Согласно Инструкции о порядке продления сроков производства по делам о НТП, утвержденной приказом ГТК РФ от 05.05.94 г. № 186, сроки продлеваются:

- до шести месяцев – начальником таможни или лицом, его замещающим, начальником регионального таможенного управления или лицом, его замещающим;

- свыше шести месяцев – в исключительных случаях начальником регионального таможенного управления или лицом, его замещающим.

В случае необходимости продления срока производства по делу о нарушении таможенных правил должностное лицо, ведущее производство по делу, составляет мотивированное постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока производства по делу о НТП и представляет соответствующему начальнику таможенного органа Российской Федерации или лицу, его замещающему, не позднее, чем за пять дней до истечения срока.

Если должностному лицу, в производстве которого находится дело о НТП, было отказано в продлении сроков, то оно вправе обратиться с ходатайством в вышестоящий таможенный орган о продлении срока производства по делу.

В соответствии со ст.296 ТК РФ производство по делу о нарушении таможенных правил и его рассмотрение ведется на русском языке.

Лица, участвующие в производстве по делу о НТП и его рассмотрении, не владеющие русским языком, имеют право делать заявления, давать объяснения, заявлять ходатайства на родном или другом языке, которым они владеют, если такой язык относится к числу распространенных, а также пользоваться услугами переводчика.

Согласно ст.297 ТК РФ производство по делу о НТП ведется в таможенном органе, в зоне деятельности которого обнаружено это правонарушение.

Однако в случае необходимости производство по делу о НТП может вестись в таможенном органе, в зоне деятельности которого правонарушение было совершено. В этом случае вопрос о передаче дела из одного таможенного органа в другой решает вышестоящий таможенный орган.

Кроме этого, вышестоящий таможенный орган может принять к своему производству любое дело о нарушении таможенных правил или передать его в любой нижестоящий таможенный орган.

В ходе производства по делу несколько дел могут быть соединены в одно производство, если по ним привлекается к ответственности одно и тоже лицо, либо если привлекаются несколько лиц в соучастии (ст.298 ТК РФ).

В случаях необходимости допускается выделение дела о нарушении таможенных правил, если это не отражается на всесторонности, полноте и объективности разрешения дела.

Соединение и выделение дел производятся по постановлению должностного лица таможенного органа, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, или начальника этого или вышестоящего таможенного органа либо его заместителей.

Исчисление сроков производства при соединении и выделении дел о НТП не регламентировано ТК РФ. По нашему мнению, следует установить, что исчисление срока производства по делу о НТП в случае соединения дела начинается с момента вынесения постановления должностного лица таможенного органа о соединении или выделении дел.

Дело заводится при наличии к тому поводов и оснований (ст.293 ТК РФ).

Поводами к заведению дела о нарушении таможенных правил являются:

- непосредственное обнаружение должностными лицами таможенных органов признаков нарушения таможенных правил;

- сообщения и заявления российских и иностранных лиц, а также сообщения в средствах массовой информации;

- материалы, поступившие от других правоохранительных, контролирующих и иных государственных органов;

- информация, поступившая от таможенных и иных правоохранительных служб и других компетентных органов иностранных государств, международных организаций;

- материалы, поступившие от других таможенных органов Российской Федерации.

Основанием для заведения дела являются достаточные данные, указывающие на признаки нарушения таможенных правил.

При непосредственном обнаружении должностными лицами таможенных органов признаков подготавливаемого, совершаемого или совершенного нарушения таможенных правил или получении материалов, в которых имеются основания для заведения дела, немедленно оформляется протокол о нарушении таможенных правил.

Проверка информации о нарушении таможенных правил должна быть закончена в срок не более трех суток со дня ее получения, а в исключительных случаях – в срок не более десяти суток.

Проверяя информацию о подготавливаемом, совершаемом или совершенном нарушении таможенных правил должностное лицо таможенного органа вправе до заведения дела о НТП проводить контроль за товарами и транспортными средствам, а также получать необходимые для проверки документы, сведения и объяснения.

В соответствии со ст.299 ТК РФ в каждом случае обнаружения нарушения таможенных правил составляется протокол о нарушении таможенных правил по форме, установленной приказом ГТК РФ от 09.08.93 г. № 313.

Исключения составляют случаи, предусмотренные ст.283 ТК РФ (упрощенная форма применения взыскания за нарушение таможенных правил).

В протоколе отражается следующие сведения:

- дата и место составления;

- должность, фамилия, имя, отчество должностного лица, составившего протокол;

- необходимые для рассмотрения дела сведения о лице, привлекаемом к ответственности, если оно установлено;

- место, время совершения и существо нарушения;

- статья ТК РФ, предусматривающая ответственность за нарушение таможенных правил ;

- фамилия и адреса свидетелей, если они имеются;

- объяснение лица, привлекаемого к ответственности;

- сведения о товарах, транспортных средствах и иных предметах, изъятых на основании ст.337 ТК РФ;

- иные сведения, необходимые для разрешения дела.

Протокол подписывается должностным лицом, его составившим, а также установленным лицом, привлекаемым к ответственности за нарушение таможенных правил. Протокол подписывается также свидетелями, если они имеются.

Если лицо, привлекаемое к ответственности, отказывается подписывать протокол, в нем делается об этом запись. Кроме этого, лицо, привлекаемое к ответственности, вправе дать объяснения и замечания по содержанию протокола и изложить мотивы отказа. Все это должно быть собственноручно изложено лицом, привлекаемым к ответственности за нарушение таможенных правил, и приобщено к протоколу.

При составлении протокола лицу, привлекаемому к ответственности, разъясняются его права. Копия протокола вручается под расписку или высылается этому лицу заказным письмом. Доказательства такой отсылки, на наш взгляд, должны приобщаться к делу. Протокол, изъятые товары, транспортные средства и иные предметы доставляются в таможенный орган, в зоне деятельности которого обнаружено нарушение таможенных правил.

В соответствии с Положением о порядке учета и регистрации дел о НТП в таможенных органах РФ, утвержденном приказом ГТК РФ от 20.01.95 г. № 33 все дела о нарушении таможенных правил и акты о наложении взысканий подлежат учету в таможенных органах.

Регистрация проводится в Журнале учета дел о НТП. Основными принципами регистрации являются:

- обязательность регистрации всех составленных протоколов о НТП и актов о наложении взыскания;

- одноразовость, при которой дело о НТП на всех стадиях производства и рассмотрения в одном таможенном органе сохраняет присвоенный при первоначальной регистрации номер;

- единообразие регистрации протоколов о НТП и актов о наложении взыскания в отношении юридических, должностных и физических лиц.

Если в процессе ведения производства по делу о НТП или при его рассмотрении будут обнаружены признаки контрабанды или иных преступлений, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов, решается вопрос о возбуждении уголовного дела (ст.300 ТК РФ). Составляется протокол, в котором противоправное деяние квалифицируется по соответствующей статье уголовного законодательства РФ, предусматривающей уголовную ответственность.

В этом случае начальник таможенного органа или его заместитель обязаны в срок не более трех суток, а в исключительных случаях – не более десяти суток принять одно из следующих решений:

1) о возбуждении уголовного дела;

2) об отказе в возбуждении уголовного дела;

3) о передаче протокола и других материалов о контрабанде или ином преступлении по подследственности.

В период с момента обнаружения признаков контрабанды или иного преступления до принятия одного из вышеуказанных решений проверка по данному факту производится в порядке производства по делам о НТП.

Если в процессе производства дознания по делу о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов, выявлены признаки нарушения таможенных правил, совершенные юридическим лицом или лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, производство по этим правонарушениям должно быть продолжено должностным лицом таможенного органа независимо от расследования уголовного дела в отношении физических или должностных лиц (ст.301 ТК РФ).

В случае отказа в возбуждении или прекращении уголовного дела по признакам контрабанды и иных преступлений при наличии признаков нарушения таможенных правил таможенный орган после получения соответствующих материалов из органов предварительного следствия, суда или прокуратуры продолжает производство по делу в общем порядке (ст.302 ТК РФ).

В качестве примера можно привести дело о НТП, рассмотренное в Толмачевской таможне: 11 апреля 1996 г. отделом дознания Толмачевской таможни возбуждено уголовное дело по ст. ст. 15 и ч.1 ст. 169-1 УК РСФСР по факту попытки перемещения с сокрытием от таможенного контроля 6.136 долларов США гражданкой Калугиной. 16 апреля 1996 г. уголовное дело направлено по подследственности Новосибирскому транспортному прокурору. 20 мая 1996 г. прокурор прекратил производство по уголовному делу по ст.9 УПК РСФСР с передачей Калугиной на поруки коллективу АОЗТ "Аншлаг", где работала Калугина. Согласно ст.301 ТК РФ по факту попытки незаконного перемещения через таможенную границу РФ валюты производство по делу о НТП было продолжено. 28.06.96 г. вынесено постановление по делу о НТП о взыскании 100% стоимости незаконно перемещаемого товара.

Материалы по делу о нарушении таможенных правил, сведения о вызове лиц в таможенные органы в связи с производством по делу о НТП и данные об этих лицах могут быть оглашены до рассмотрения такого дела только с разрешения должностного лица таможенного органа, в производстве или на рассмотрении которого находится это дело либо начальника этого или вышестоящего таможенного органа или его заместителей (ст.303 ТК РФ).

Если таможенными органами при осуществлении таможенного контроля, таможенного оформления, а также в процессе производства или рассмотрения дела о НТП будут обнаружены признаки преступлений, не отнесенных к компетенции таможенных органов, начальник таможенного органа или его заместитель обязаны сообщить об этом прокурору или органам предварительного следствия (ст.304 ТК РФ).

При возникновении необходимости во взаимодействии таможенных органов Российской Федерации с таможенными службами иностранных государств при ведении производства по делам о НТП и их рассмотрении это взаимодействие осуществляется через ГТК РФ в установленном законом и международными договорами порядке.

Осуществляя производство по делу о НТП в отношении иностранных лиц, должностное лицо таможенного органа должно пересылать непосредственно в адрес нарушителя протокол о нарушении таможенных правил и постановление о наложении взыскания, если невозможна передача документов лично нарушителю.

Взаимодействие таможенных органов с представителями таможенных органов и иных компетентных органов иностранных государств по вопросам производства по делам о НТП осуществляется согласно указания ГТК РФ от 26.10.95 г. № 01-12/1302 "О взаимодействии с таможенными и иными компетентными органами иностранных государств".

В производстве по делу о НТП и при его рассмотрении участвуют следующие лица:

- физическое или должностное лицо, привлекаемое к ответственности;

- органы предприятия, учреждения или организации (руководители или их заместители), привлекаемого к ответственности, либо другие работники указанных юридических лиц, если в их служебные обязанности входит урегулирование всех вопросов, связанных с привлечение предприятий, учреждений и организаций к ответственности за нарушение таможенных правил, с разрешения должностного лица таможенного органа РФ, в производстве которого находится дело о НТП; лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, в случае привлечения его к ответственности.

В соответствии со ст.306 ТК РФ в производстве по делу о НТП в случае административного задержания физического или должностного лица на срок свыше трех часов, может участвовать адвокат или осуществляющий юридическую помощь представитель такого лица.

Однако ст.48 Конституции РФ предусматривает допуск адвоката при любом задержании лица с момента такого задержания.

С учетом положений ст.2 Раздела второго Конституции "Заключительные и переходные положения", в соответствии с которой "Законы и другие правовые акты, действующие на территории Российской Федерации до вступления в силу настоящей Конституции, применяются в части, не противоречащей Конституции Российской Федерации", нормативное регулирование должно основываться на принципе конституционной законности.

ГТК РФ в письме № 03-17/11724 от 17.08.1995 г. "О соблюдении требований Конституции Российской Федерации при производстве и рассмотрении дел о нарушениях таможенных правил" предложил принять к сведению и руководству настоящую информацию, т.о. в случае административного задержания физического или должностного лица участие адвоката или представителя, осуществляющего юридическую помощь задержанному лицу, предполагается с момента задержания.

Полномочия лиц, участвующих в производстве по делу о НТП, должны подтверждаться соответствующими документами.

Так, полномочия руководителей предприятия, учреждения или организации или их заместителей подтверждаются документами, удостоверяющими их служебное положение. Полномочия других работников этого предприятия, организации или учреждения доверенностью или иным актом юридического лица, привлекаемого к ответственности.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией.

Полномочия представителя лица, привлекаемого к ответственности за НТП, должны быть выражены в доверенности, оформленной в соответствии с законодательством РФ (т.е. такая доверенность должна быть удостоверена в нотариальном или приравненном к нему порядке).

Если лицо, привлекаемое к ответственности за НТП, не проживает и не находится на территории РФ, то согласно ст.307 ТК РФ в производстве и рассмотрении дела о НТП может участвовать представитель этого лица, чьи полномочия должны быть подтверждены в соответствии с законодательством РФ либо в ином порядке, достаточном для выполнения представителем своих обязанностей.

При рассмотрении дела о НТП в случае отсутствия представителя может участвовать консульское должностное лицо того иностранного государства, на территории которого привлекаемое к ответственности лицо проживает или находится. В случае неявки этих лиц производство по делу о НТП и его рассмотрение ведется в их отсутствие.

О результатах рассмотрения дела сообщается лицу, привлекаемому к ответственности за НТП, по указанному им адресу (если данный адрес имеется в материалах дела).

В производстве по делу о НТП и в его рассмотрении могут также участвовать свидетель, эксперт и специалист, не проживающие и не находящиеся на территории РФ. Порядок приглашения таких лиц определяется законодательством РФ, международными договорами РФ, включая договоры, заключаемые ГТК РФ.

Правовое положение лиц, привлекаемых к административной ответственности, аналогично тому, которое определено в ст.247 КоАП РСФСР. Но в отличии от нее, ст.308 ТК РФ предоставляет таким лицам, а также их адвокатам и представителям право заявлять отводы.

Наделяя всех участников процесса определенными правами и обязанностями, закон устанавливает процессуальные гарантии: средства, которыми обеспечиваются права и законные интересы лиц, участвующих в производстве по делам о НТП.

Ущемление таких прав – существенное процессуальное нарушение, которое может повлечь правовые последствия.

Так, например, в Горно-Алтайской таможне в нарушение вышеуказанной статьи гр-н Бедушев П.П. был ознакомлен должностными лицами таможни с материалами дела об административном правонарушении не по окончании производства по делу, а после рассмотрения дела начальником таможни. Дело было рассмотрено в отсутствие Бедушева. При ознакомлении с материалами дела он был извещен, что дело уже рассмотрено. При этом были нарушены законные интересы правонарушителя и, как следствие этого, в дальнейшем Бедушевым была подана жалоба в Горно-Алтайский городской суд об отмене постановления Горно-Алтайской таможни по делу о нарушении таможенных правил № 06800-8/96 от 15.05.1996 г. и о возмещении морального вреда.

Если лицо, привлекаемое к ответственности за НТП, является несовершеннолетним или в силу своих физических или психических недостатков не может осуществлять свои права по делу о НТП, то их интересы (согласно ст.309 ТК РФ) могут представлять его законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители) при представлении документов, удостоверяющих их родственные связи или полномочия.

При необходимости законный представитель может быть опрошен в качестве свидетеля.

Ст.310 ТК РФ определяет порядок участия адвоката или осуществляющего юридическую помощь представителя лица, подвергнутого административному задержанию, в производстве по делу о НТП.

В случае неявки адвоката или представителя в течение 24 часов с момента административного задержания должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве которого находится дело о НТП, имеет право предложить лицу, которое подвергнуто административному задержанию, или его законному представителю пригласить другого адвоката, либо обеспечить указанному физическому лицу участие другого адвоката через юридическую консультацию. В свою очередь заведующий или руководитель президиума коллегии адвокатов обязан выделить адвоката для осуществления защиты и оказания юридической помощи указанному физическому лицу в течении 24 часов с момента получения соответствующего уведомления должностного лица таможенного органа РФ.

Адвокат или осуществляющий юридическую помощь представитель имеет право:

- свидания с задержанным без ограничения их количества и продолжительности;

- присутствовать при производстве процессуальных действий по делу о НТП, проводимых с участием задержанного;

- знакомиться со всеми материалами дела о НТП. Начальник таможенного органа РФ или его заместитель имеют право своим постановлением освободить полностью или частично задержанного от уплаты услуг адвоката. При этом оплата услуг адвоката будет производиться за счет федерального бюджета.

Основание, по которому такое лицо может быть освобождено от уплаты услуг адвоката, предусмотрено ст.22 Закона РСФСР от 20.10.80г. "Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР": исходя из имущественного положения гражданина.

За три квартала в таможнях региона случаев административного задержания физического или должностного лица не было.

При необходимости для участия в производстве по делу о НТП и в его рассмотрении может быть привлечен эксперт. Согласно ст.311 ТК РФ эксперт обязан явиться по вызову и дать объективное заключение по поставленным перед ним вопросам.

При даче заключения эксперт имеет право знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы, и заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов. Также эксперт имеет право с разрешения должностного лица таможенного органа РФ, в производстве которого находится дело о НТП присутствовать при ведении производства или рассмотрении дела и задавать лицу, привлекаемому к ответственности, и свидетелям вопросы.

Эксперт может отказаться от дачи заключения, если представленные ему материалы являются недостаточными или если он не обладает необходимыми знаниями для выполнения возложенной на него обязанности. За отказ или уклонение от дачи заключения без уважительных причин эксперт несет ответственность, предусмотренную ст. 444 ТК РФ.

Наиболее целесообразно с целью повышения ответственности эксперта в ч.4 ст.311 ТК РФ выражение "эксперт может отказаться от дачи заключения, если..." заменить на "эксперт обязан отказаться от дачи заключения, если...".

Также, в соответствии со ст.312 ТК РФ в необходимых случаях для участия в проведении конкретных процессуальных действий по делу о НТП или в его рассмотрении может быть привлечен специалист. Специалистом, согласно ТК РФ, – является физическое лицо, обладающее специальными знаниями и навыками. При этом специалист не должен быть заинтересован в исходе дела. В частности, является обязательным участие в качестве специалиста – педагога или психолога при опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего 14-летнего возраста (ч.2 ст.312 ТК РФ).

Специалист должен оказывать должностному лицу таможенных органов РФ содействие в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, обращать его внимание на связанные с этим обстоятельства и давать пояснения по всем иным вопросам, требующим специальных познаний. Кроме того, специалист может участвовать в проведении ревизий, проверок и инвентаризаций, помогать правильно изложить в протоколах и актах ревизий, проверок и инвентаризаций выявленные факты и обстоятельства.

Специалист вправе с разрешения должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, задавать вопросы свидетелям и лицам, привлекаемым к ответственности; делать заявления по поводу обнаружения, закрепления и изъятия доказательств; использовать научно-технические средства и методы для обнаружения, закрепления и изъятия доказательств; производить наблюдения, измерения и опыты; знакомиться с относящимися к конкретным процессуальным действиям протоколами и актами ревизий, проверок и инвентаризаций, в проведении которых он участвовал, делать замечания относительно содержания этих протоколов и актов (эти замечания вносятся в указанные документы либо приобщаются к ним).

Использование конкретного лица в качестве специалиста не исключает возможности его опроса по этому же делу как свидетеля (ч.7 ст.312 ТК РФ).

В определенных случаях к производству и рассмотрению дел может привлекаться переводчик.

Переводчиком являются физическое лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода при производстве по делу о НТП или при его рассмотрении, а также лицо, понимающее знаки немого или глухого.

Должностное лицо таможенного органа РФ назначает переводчика, который обязан явиться по вызову и выполнить полно и точно полученный ему перевод.

Участие переводчика в деле фиксируется в протоколах процессуальных действий, проводимых по делу о НТП.

Согласно ч.4 ст.313 ТК РФ в качестве переводчика может выступать "и работник таможенного органа".

Но поскольку в тексте Таможенного кодекса употребляется термин "должностное лицо таможенного органа", то не совсем понятно какого же работника таможенного органа законодатель наделяет полномочиями быть переводчиком при производстве по делу о нарушении таможенных правил либо при его рассмотрении.

За отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей без уважительных причин переводчик несет ответственность по ст.444 ТК РФ.

Любое физическое или должностное лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по делу о НТП, согласно ст.314 ТК РФ, может быть вызвано в качестве свидетеля для дачи объяснения.

В качестве свидетеля не могут выступать:

- адвокат и оказывающий юридическую помощь представитель лица, привлекаемого к ответственности за НТП, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с оказанием таких услуг и помощи;

- лицо, которое в силу своих физических и психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать им правильные объяснения.

Ст.51 Конституции РФ освобождает лицо от дачи свидетельских показаний против себя самого, своего супруга, близких родственников. Эти положения Конституции закреплены в положениях Таможенного кодекса, а именно, согласно ч.3 ст.314 ТК РФ "супруги, близкие родственники физического или должностного лица, привлекаемого к ответственности за НТП, освобождаются от обязанностей давать объяснения".

Если обстоятельства, подлежащие установлению по делу, известны лицу, назначенному экспертом или переводчиком, оно подлежит замене в этом качестве другим компетентным лицом и опрашивается в качестве свидетеля.

В качестве свидетелей могут быть опрошены сотрудники таможенного органа, осуществлявшие функции по таможенному контролю и таможенному оформлению, в результате которых выявлено правонарушение.

Понятые опрашиваются в качестве свидетелей об обстоятельствах производства процессуальных действий по делу при проведении которых они присутствовали.

По вызову должностного лица свидетель обязан явиться в назначенное ему время в таможенный орган и правдиво сообщить все известное по делу, непосредственно им воспринятое. Если свидетель сообщает об обстоятельствах, которые сам не воспринял, он должен указать на источник полученной информации.

За отказ или уклонение от дачи объяснений без уважительных причин свидетель несет ответственность, предусмотренную ст.442 ТК РФ.

Статья 315 ТК РФ устанавливает обязательное участие понятых (в количестве не менее двух) при проведении в качестве самостоятельных процессуальных действий, таких как: осмотр, изъятие товаров, транспортных средств, документов на них и иных предметов, предъявление их для опознания, таможенного обследования, наложения ареста на товары, транспортные средства и имущество. В случае необходимости понятые приглашаются для присутствия при проведении и иных процессуальных действий.

В качестве понятых могут быть вызваны любые незаинтересованные в исходе дела физические лица, за исключение должностных лиц таможенных органов РФ, на которых возложены обязанности по проведению таможенного контроля и таможенного оформления, ведению производства по делам о НТП и дознанию; иных работников таможенных либо других правоохранительных органов, в производстве или на рассмотрении которых может впоследствии находиться соответственно дело о НТП либо дело о контрабанде или об иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ.

Понятые обязаны удостоверить факт, содержание и результаты действий, при производстве которых присутствовали. Они вправе делать по поводу произведенных действий замечания, которые подлежат внесению в протокол. В случае необходимости понятые могут быть опрошены в качестве свидетелей по обстоятельствам, которые они удостоверяли.

Так, например, при производстве таможенного оформления пассажиров в аэропорту "Толмачево" (зона деятельности Толмачевской таможни) был задержан гражданин Республики Таджикистан Сафаров Р.Т., у которого обнаружены незаявленные в таможенной декларации и не предъявленные при устном опросе 900 долларов США. Непродекларированная валюта обнаружена в ходе досмотра ручной клади. Для проведения осмотра ручной клади и изъятия валюты были приглашены 2-е понятых. Проведение процессуальных действий с участием понятых зафиксировано в протоколе о НТП и в других материалах дела.

Глава 42 ТК РФ определяет обстоятельства, исключающие возможность участия в производстве по делу о НТП и в его рассмотрении.

Согласно ст.316 ТК РФ должностное лицо таможенного органа РФ не может вести производство по делу о НТП или рассматривать его, если:

- оно ранее участвовало в производстве по данному делу о НТП или в его рассмотрении в качестве свидетеля, эксперта, специалиста, законного представителя лица, привлекаемого к ответственности;

- оно является родственником физического или должностного лица, привлекаемого к ответственности, его адвоката или представителя, а также свидетеля, эксперта, ревизора, специалиста, которые участвовали в производстве по делу о НТП либо в его рассмотрении;

- имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что должностное лицо таможенного органа РФ лично, прямо или косвенно, заинтересованно в деле.

К участию в производстве и рассмотрении дела не допускаются адвокаты и оказывающие юридическую помощь представители лица, привлекаемого к ответственности, если они одновременно осуществляют защиту интересов нескольких лиц, имеющих противоречащие интересы по одному делу о НТП, а также если они ранее участвовали в данном деле в качестве прокурора, эксперта, специалиста, свидетеля, понятого (ч.1 ст.317 ТК РФ).

Представителем привлекаемого к ответственности лица не могут быть работники таможенной системы, судов и арбитражных судов, прокуратуры и других правоохранительных органов РФ, а также лица, исключенные из коллегии адвокатов, за исключение случаев, когда указанные лица участвуют в производстве или рассмотрении дела в качестве законных представителей (ч.2 ст.317 ТК РФ).

Не могут быть представителями лица, не достигшие совершеннолетия или состоящие под опекой либо попечительством (ч.3 ст.317 ТК РФ).

Обстоятельства, исключающие возможность участия эксперта, ревизора и специалиста в производстве или рассмотрении дела о НТП, изложены в ст.318 ТК РФ.

Эксперт, ревизор, специалист не могут участвовать в производстве и рассмотрении дела, если они являются родственниками лица, привлекаемого к ответственности, его адвоката или представителя либо должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, а также при наличии иных обстоятельств, дающих основание считать, что они прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела. Кроме того, эксперт не может принимать участие в производстве по делу или в его рассмотрении, если он ранее участвовал по данному делу в качестве специалиста или ревизора, либо в случае, когда обнаружилась его компетентность.

Согласно ст.319 ТК РФ при наличии вышеизложенных обстоятельств, исключающих участие лица в производстве или рассмотрении дела о НТП, оно подлежит отводу.

Лицо, привлекаемое к ответственности, его адвокат и представитель вправе заявлять отвод эксперту, ревизору и специалисту. Но подача такого заявления не приостанавливает производство или рассмотрение дела.

Вопрос об отводе адвоката, представителя лица, привлекаемого к ответственности, а также эксперта, ревизора и специалиста решает должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил.

На наш взгляд, следует предусмотреть возможность отвода лиц, которые оказывают юридическую помощь привлекаемому лицу не только по тем основаниям, что они, являясь ранее сотрудниками таможенного органа, принимали участие в производстве по данному делу, но, и если их действия были непосредственно связаны с конкретной ситуацией (например таможенным оформлением), в результате которой стало возможно указанное нарушение. Данное предложение родилось на основании практики Томской таможни, когда бывшие должностные лица, давшие в свое время конкретные указания о проведении таможенного оформления, в последствии (после увольнения из таможни) представляют интересы привлекаемых.

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ПО ДЕЛУ О НТП.

Предмет доказывания.

Успешное решение задач производства по делам о НТП во многом предопределяется четким представлением о предмете доказывания.

Предмет доказывания – это совокупность обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу о нарушении таможенных правил.

Перечень этих обстоятельств приведен в ст.320 ТК РФ, конкретизация ее содержания находит отражение в диспозициях соответствующих статей главы 39 ТК РФ, которые содержат квалифицирующие признаки правонарушений.

В соответствии с нормами таможенного права доказыванию подлежат следующие обстоятельства:

1. Событие правонарушения, т.е. первоначальное значение имеет установление обстоятельств, позволяющих квалифицировать совершенное правонарушение по соответствующей статье главы 39 ТК РФ.

2. Факт совершения нарушения таможенных правил предприятием, учреждением, организацией, а также лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

В процессе производства по делу, устанавливая виновность должностного лица данного предприятия, учреждения, организации, необходимо определить тот факт, что противоправное действие либо бездействие совершено работником юридического лица при исполнении возложенных на него обязательств, касающихся таможенного дела.

Чтобы говорить о виновности физического лица либо должностного лица, необходимо установить факт совершения нарушения таможенных правил определенным лицом, выяснить, действовало ли оно при этом с умыслом или по неосторожности, мотивы и цели правонарушения.

3. Обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности лица.

Ст.ст.236, 237 ТК РФ содержат перечни обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, одни из которых характеризуют особенности правонарушения, другие – последующие действия самого нарушителя.

4. Причины и условия, способствовавшие совершению правонарушения.

Выявление причин и условий имеют существенное значение для правильного разрешения дела и подлежат доказыванию в общем порядке.

Согласно статьи 231 КоАП РСФСР доказательствами по делу об административном правонарушении являются фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке органы (должностные лица) устанавливают наличие или отсутствие административного правонарушения, виновность данного лица в его совершении и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Определение доказательств – по делу о нарушении таможенных правил, данное в ст.321 ТК РФ, почти полностью соответствует определению, сформулированному в ст.231 КоАП РСФСР.

Доказательствами по делу о НТП являются любые фактические данные, на основе которых устанавливаются:

- наличие или отсутствие НТП;

- виновность лица, привлекаемого к ответственности за НТП;

- факт совершения правонарушения;

- иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Под фактическими данными следует понимать содержащиеся в доказательствах сведения, информацию о прошлых событиях. Фактические данные должны быть выражены или представлены в соответствующих источниках или формах, которыми могут быть: протоколы и другие документы, составленные при проведении таможенного контроля, производстве таможенного оформления, ведении производства по делу о НТП или при его рассмотрении, объяснения лица, привлекаемого к ответственности за НТП, объяснения свидетелей, заключения эксперта, вещественные и письменные доказательства.

В доказательстве следует различать две главные его составляющие: содержание и форму.

Так, например, содержанием показаний свидетеля будут сообщаемые свидетелем на опросе фактические данные, а формой само сообщение, записанное в протоколе.

Доказательство представляет собой единство фактических данных и законного источника фактических данных, полученного и процессуально оформленного в материалах дела в установленном законом порядке.

К доказательству предъявляются в соответствии с законом следующие основные требования:

а) содержащиеся в нем данные должны быть *"фактическими данными",* то есть являться не абстрактными оценочными суждениями или мнениями, а достаточно конкретными данными о вполне конкретных действиях людей, об определенных событиях и т.п., позволяющими определить: что, где, когда, каким образом случилось или произошло;

б) фактические данные должны быть *относимыми* к данному конкретному делу, т.е. подтверждать или опровергнуть определенное обстоятельство, подлежащее доказыванию по делу;

в) способы получения и формы закрепления доказательства должны соответствовать виду доказательства и источнику фактических данных. Соответствие доказательств требованиям закона к его процессуальной форме принято называть *допустимостью* доказательств.

Суть всех указанных требований закона состоит в том, чтобы доказательства по делу о нарушении таможенных правил были собраны уполномоченными на то должностными лицами, чтобы эти лица действовали в пределах предоставленных им ТК РФ полномочий, с соблюдением установленных им способов, порядка и форм.

*Оценка доказательств.*

Оценка доказательств производится должностным лицом таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела\_в\_их\_совокупности,\_руководствуясь законодательством РФ.

В соответствии со ст.322 ТК РФ никакие доказательства не имеют заранее установленной силы.

Оценка доказательств в совокупности предваряет собой готовность вынесения по делу постановления (решения). Однако оценке подлежит каждое отдельно взятое доказательство, относящееся к факту совершения НТП.

*Классификация доказательств*.

По присущим доказательствам свойствам их принято делить на 6 основных групп:

- *обвинительные доказательства –* такие доказательства, которые могут служить для изобличения лица, привлекаемого к ответственности за НТП, или для установления обстоятельств, отягчающих его ответственность;

*- оправдательные доказательства –* это такие доказательства, которые могут служить для установления невиновности лица, привлекаемого к ответственности за НТП;

- *первоначальные доказательства* - это доказательства, полученные в форме:

- объяснения свидетеля,

- объяснения лица, привлекаемого к ответственности за НТП;

*- производные (вторичные) доказательства –* доказательства, полученные из:

- показаний лиц в случаях, когда они сообщают не о лично воспринятых фактах, а со слов других лиц, являющихся их очевидцами;

- копий документов, содержащих сведения относительно обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу о НТП;

- *прямые –* доказательства, которые своим содержанием однозначно подтверждают или опровергают существование любого из обстоятельств по делу;

- *косвенными доказательствами* называют те, которые своим содержанием неоднозначно подтверждают или опровергают существование доказываемого обстоятельства по делу.

*Виды доказательств.*

Виды доказательств перечислены в ч.2 ст.321 ТК РФ. Таковыми являются:

- протоколы и другие документы, составленные при проведении таможенного контроля, производстве таможенного оформления, ведении производства по делу о НТП;

- объяснения лица, привлекаемого к ответственности за НТП;

- объяснение свидетелей;

- заключение эксперта;

- вещественные доказательства;

- письменные доказательства.

Рассмотрим более детально каждую из вышеозначенных групп:

1. Протоколы и другие документы, составленные при проведении таможенного контроля и производстве таможенного оформления;

К "другим документам" могут относиться:

- требование о присутствии при таможенном оформлении или контроле лица, обладающего полномочиями в отношении товаров и транспортных средств, о совершении им грузовых и иных операций;

- акт взятия проб и образцов товаров;

- акт досмотра товаров и транспортных средств;

- справки о проведении учета товаров и транспортных средств;

- документы, составленные при проведении таможенного контроля после выпуска товаров и транспортных средств;

- акты инвентаризации товаров и транспортных средств, находящихся под таможенным контролем.

Документы, перечисленные выше, составляются при проведении таможенного контроля и производстве таможенного оформления, то есть до заведения дела о НТП, и на них не распространяются требования, которые предъявляются законодательством к процессуальным действиям должностных лиц при производстве по делам о НТП, однако это не исключает предъявления к ним требований по способу фиксаций как на законодательном, так и нормативно-технологическом уровне. Такие документы ценны своим содержанием, отражающим обстоятельства, возникающие при осуществлении таможенными органами своих функций, т.е. позволяют сделать вывод о наличии тех или иных правоотношений между таможенными органами и лицом, привлекаемым к ответственности за НТП.

Протоколы и другие документы, составленные при проведении таможенного контроля и производстве таможенного оформления, отличаются от письменных доказательств по делу о НТП тем, что в них фиксируются действия должностных лиц таможенных органов при осуществлении контрольных функций, возложенных ни них законом.

Протоколы, составленные должностными лицами таможенных органов РФ при ведении производства по делу о НТП и при его рассмотрении, содержат фактические данные, которые восприняты непосредственно должностным лицом таможенного органа, обнаруженные им самим при проведении конкретного процессуального действия. Для такого рода протоколов характерны еще 2 признака, относящиеся к способу их получения:

- могут быть получены только в процессе по делу о НТП путем совершения процессуального действия;

- факты, содержащиеся в протоколе, должны быть закреплены в порядке, предусмотренном ТК РФ, должностным лицом, уполномоченным на совершение процессуального действия.

При проведении осмотра, изъятия товара, транспортных средств, документов на них и иных предметов, предъявления их для опознания, таможенного обследования, наложения ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, а в случае необходимости и для участия в проведении других процессуальных действий вызываются понятые.

Участие понятых обеспечивает подтверждение объективности проведения процессуальных действий, зафиксированных в протоколе.

2. Объяснения лица, привлекаемого к ответственности за НТП.

Также, как и другие доказательства, объяснение лица, привлекаемого к ответственности за НТП, используются таможенными органами для установления истины по делу о НТП.

Следует отметить, что привлекаемое к ответственности лицо, более чем какое-либо другое, заинтересовано в исходе дела о НТП, но вместе с тем не несет ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснений. Оно вправе как полностью отказаться от дачи объяснений, так и не ответить на вопросы, ставящие его в затруднительное положение.

Заведомая заинтересованность привлекаемого к ответственности лица в исходе дела обязывает должностное лицо таможенного органа РФ к критической оценке этого вида доказательства.

Этот вид доказательства обладает рядом ценных свойств:

- лицо, привлекаемое к ответственности, наиболее полно осведомлено об обстоятельствах правонарушения, его мотивах, знает о причастных к нему лицах.

Объяснения свидетелей – это сообщение лицом известных ему фактических данных об обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, сделанное во время опроса в установленном законом порядке.

В соответствии со ст.314 ТК РФ, в качестве свидетеля для дачи объяснений может быть вызвано любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по делу о НТП.

Не могут опрашиваться в качестве свидетеля:

- адвокат и оказывающий юридическую помощь представитель лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с оказанием таких услуг и помощи;

- лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать им правильные объяснения.

Супруг и близкие родственники физического лица или должностного лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, освобождается от обязанности давать объяснения.

Не могут опрашиваться в качестве свидетелей участники административного процесса: лицо, привлекаемое к ответственности за нарушение таможенных правил, эксперт. Интересующие должностное лицо таможенного органа сведения они сообщают в форме объяснения лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, заключения эксперта.

Опрос в качестве свидетелей сотрудников таможенных органов, осуществлявших функции по таможенному контролю и таможенному оформлению, в результате которых выявлено правонарушение, пресекавших противоправные действия, принимавших участие в задержании, вполне допустим, а зачастую и необходим.

Предположения, догадки свидетеля по поводу тех или иных обстоятельств дела, возможного развития событий и т.п. доказательствами не являются, в отличии от конкретных фактических данных, на которых они основаны. Свидетель не обязан высказывать свое мнение по поводу обязательств, устанавливаемых по делу, и предусмотренной статьей 442 ТК РФ ответственности за отказ отвечать на соответствующие вопросы не несет.

В тех случаях, когда обязанность свидетеля дать объяснения приходит в противоречие с установленной для него законом обязанностью хранить втайне те или иные сведения, опрос свидетеля по поводу этих сведений должен производиться лишь после получения разрешения от соответствующего органа или должностного лица.

*Экспертиза, заключение эксперта.*

Заключение эксперта – это представленные по поручению должностного лица таможенного органа РФ в установленном законом порядке мотивированные выводы лица, обладающего специальными познаниями в науке, искусстве, технике или ремесле, об обстоятельствах, существенных для дела, полученные в результате их исследования с применением этих познаний.

Экспертиза проводится экспертами таможенных лабораторий и других соответствующих учреждений либо иными специалистами, назначенными должностным лицом таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил. В качестве эксперта может быть вызвано любое физическое лицо, обладающее необходимыми познаниями для дачи заключения. Решение о назначении экспертизы обязательно для эксперта, которому этим решением поручена экспертиза, и для должностных лиц предприятий, учреждений или организаций, где работает эксперт.

Заключение эксперта опирается на имеющиеся в деле фактические данные, *является результатом исследования материальных объектов или отраженных в деле сведений.* Но во всех случаях оно имеет своим содержанием новые фактические данные, существенные для дела, полученные в результате экспертизы с применением специальных познаний сведующим лицом. Опираясь на результаты собственного исследования представленных ему объектов, эксперт или обнаруживает новые факты, ранее по делу не известные, или точно устанавливает факты, лишь предполагавшиеся или выясненные приблизительно, или же дает оценку тех или иных фактов через специальные познания, которыми он располагает.

Заключение эксперта не является обязательным для должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП. Несогласие с заключением эксперта должно быть мотивировано и отражено в постановлении, вынесенном по рассмотрении дела.

Не является заключением эксперта представленные в таможенные органы РФ акты, справки и иные документы, излагающие исследования и выводы, подготовленные не по поручению должностных лиц таможенных органов.

*Вещественные доказательства.*

Сущность вещественного доказательства в отличии от всех иных доказательств, содержащих вербальное описание какого-либо факта, состоит в непосредственном материальном отображении, запечатлении фактических данных, на основании которых устанавливаются имеющие значение для дела доказательства.

В соответствии со ст.327 ТК РФ вещественными доказательствами по делу о НТП служат:

- товары и транспортные средства, являющиеся непосредственно объектами такого правонарушения;

- товары и транспортные средства со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения через таможенную границу РФ;

- документы и средства идентификации, использованные для незаконного перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ;

- иные предметы, сохранившие на себе следы правонарушения, либо могущие служить средством к обнаружению НТП и выявлению лиц, совершивших правонарушение.

Вещественные доказательства приобщаются к делу о нарушении таможенных правил. Они должны быть подробно описаны в протоколах о нарушении таможенных правил, изъятия, производства таможенного обследования или иных протоколах. В случае необходимости вещественные доказательства могут быть сфотографированы или зафиксированы с помощью других технических средств и по возможности должны быть опечатаны.

В материалах дела о нарушении таможенных правил по поводу каждого вещественного доказательства должны быть зафиксированы: факт и все обстоятельства их обнаружения, что отражается в протоколе о нарушении таможенных правил либо протоколе соответствующего процессуального действия; индивидуальные признаки, специфические особенности, следы, имеющие значение для дела, что отражается в протоколе процессуального действия, во время производства которого вещественное доказательство было найдено, или в отдельно составляемом протоколе осмотра вещественного доказательства.

Должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, обязано принять все меры к обеспечению сохранности вещественных доказательств до окончательного разрешения дела.

Вещественные доказательства хранятся до истечения сроков обжалования постановления таможенного органа РФ по делу о НТП.

Вещественные доказательства, которые в соответствии с постановлением таможенного органа РФ по делу о НТП подлежат конфискации, конфискуются в порядке, предусмотренном ст.380 ТК РФ.

Вещественные доказательства, не представляющие никакой ценности и не могущие быть использованы, подлежат уничтожению.

Документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются в деле о НТП в течение всего срока хранения этого дела.

Остальные вещественные доказательства помещаются таможенным органом РФ на склад временного хранения. Срок временного хранения не может превышать 6 месяцев со дня направления уведомления лицу, у которого эти товары были изъяты.

На практике особую сложность у должностных лиц таможенных органов РФ вызывает обращение с вещественными доказательствами при наличии уголовного дела или материалов о контрабанде или иных преступлениях.

Согласно статье 328 ТК РФ по окончании дознания по уголовному делу о контрабанде или иных преступлениях, проведение дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ, вещественные доказательства передаются вместе с делом в орган предварительного следствия, на который законодательством РФ возложена обязанность производства предварительного следствия по делам об этих преступлениях.

Если в силу их громоздкости или по другим причинам вещественные доказательства не могут быть переданы в орган предварительного следствия вместе с уголовным делом, таможенные органы РФ должны в момент передачи дела сообщить органу предварительного следствия о месте нахождения вещественных доказательств.

С момента передачи органу предварительного следствия уголовного дела ответственность за обеспечение сохранности вещественных доказательств возлагается на органы предварительного следствия, все расходы, связанные с их хранением и транспортировкой, не относятся на счет таможенных органов РФ. Порядок возмещения таких расходов определяется законодательством Российской Федерации.

Положения настоящей статьи применяются и в случаях передачи таможенными органами РФ материалов о контрабанде и иных преступлениях в органы предварительного следствия для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

При проверке и оценке вещественного доказательства учитываются обстоятельства, при которых оно было обнаружено, время, место и условия его обнаружения. Если в материалах дела нет данных о том, когда и при каких обстоятельствах обнаружен предмет, хотя бы и хранящийся при деле, то он лишается доказательственного значения.

*Письменные доказательства.*

В соответствии со ст.329 ТК РФ письменными доказательствами по делу о НТП являются акты, справки, письменные сообщения и другие документы, в которых изложены или удостоверены факты и обстоятельства, имеющие значение для дела.

Законом различаются удостоверяющие и излагающие документы – письменные доказательства.

**Удостоверяющие документы** – это такие документы, которые официально подтверждают те или иные обстоятельства, имеющие значение для дела (документы, удостоверенные нотариально, справки о совершении правонарушений ранее и пр.).

**Излагающие документы** – документы этой группы возникают вне процессуальных правил, создающих должные гарантии получения достоверных сведений, и требуют подтверждения путем проведения опросов, они могут выдаваться государственными органами, предприятиями, учреждениями или организациями.

В ряде случаев документы могут стать вещественными доказательствами. В этом случае они подвергаются осмотру и приобщаются к делу.

*Меры по обеспечению производства по делу о НТП.*

Главой 44 ТК РФ предусмотрены специальные меры в целях обеспечения производства по делу о НТП, а именно:

- доставление лица, привлекаемого к ответственности за НТП, в таможенный орган РФ (ст.330 ТК РФ) и административное задержание (ст.331 ТК РФ).

**Доставление лица, привлекаемого к ответственности за НТП, в таможенный орган РФ.**

При невозможности составление протокола о НТП на месте и для установления личности лица, привлекаемого к ответственности за НТП, указанное лицо может быть доставлено в помещение таможенного органа РФ в максимально короткий срок.

**Административное задержание.**

Ст.331 ТК РФ установлены сроки, основание и порядок обжалования административного задержания.

1. Для пресечения НТП, когда исчерпаны другие меры воздействия, обеспечение своевременного и правильного рассмотрения дела и исполнение постановления по нему, допускается административное задержание физического или должностного лица, в отношении которого имеются данные, указывающие на то, что правонарушение совершено этим лицом, на срок до трех часов.

2. В случаях если:

- имеются достаточные данные о перемещении лицом товаров путем сокрытия их в своем теле и лицо оказывает сопротивление должностным лицам таможенного органа РФ в проведении ими личного досмотра;

- лицо пытается скрыться с места совершения правонарушения, будучи уличенный в совершении правонарушения;

- лицо препятствует установлению его личности, -тогда это лицо может быть задержано на срок до 3-х суток с уведомлением прокурора, либо на срок до десяти суток с санкции прокурора.

Административное задержание производиться по решению начальника этого органа или его заместителя.

Срок административного задержания должностного или физического лица исчисляется с момента доставления его в служебное помещение таможенного органа, а в отношении лица, находящегося в состоянии опьянения – со времени его вытрезвления. В отношении лица, находящегося в служебном помещении в связи с произведением таможенного контроля или производством таможенного оформления, срок административного задержания исчисляется с момента окончания таможенного оформления.

Об административном задержании составляется протокол, в котором делается отметка о применении специальных средств, если они применялись.

Содержание задержанного лица осуществляется применительно к порядку и правилам кратковременного задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления, установленным законодательством РФ.

Решение об административном задержании может быть обжаловано задержанным лицом, его адвокатом или представителем в вышестоящий таможенный орган РФ, в районный (городской) суд или прокурору.

Жалоба на решение об административном задержании в течение двадцати четырех часов передается в вышестоящий таможенный орган РФ, районный (городской) суд или прокурору и рассматривается ими в течении трех суток с момента получения.

Подача жалобы не является достаточным основанием для прекращения административного задержания.

Если будет установлено, что решение об административном задержании принято неправомочным лицом, или без достаточных к тому оснований, или в отношении лица, которое в соответствии с законодательством РФ не подлежит административному задержанию, такое решение отменяется, а задержанное лицо немедленно освобождается.

*Порядок производства отдельных процессуальных действий.*

Все процессуальные действия, производимые в ходе ведения дела о нарушении таможенных правил и их рассмотрения, осуществляются и оформляются в порядке, предусмотренном ТК РФ. Невыполнение установленного ТК РФ порядка может привести к тому, что факты, выявленные в результате конкретных процессуальных действий, потеряют доказательственное значение. Глава 45 ТК РФ содержит статьи, определяющие порядок производства конкретных процессуальных действий.

Должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, вправе поручить производство отдельных процессуальных действий по делу должностному лицу другого таможенного органа РФ, причем, согласно ст.332 ТК РФ, данное поручение должно быть выполнено не позднее чем в пятидневный срок со дня его получения.

Проведение опроса лиц в процессе производства по делам о НТП регламентировано в статьях 333-335 ТК РФ.

Согласно ст.333 ТК РФ физические лица, должностные лица, руководители или заместители руководителей предприятий, учреждений или организаций, а также лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, обязаны явиться по вызову должностного лица таможенного органа в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, и дать объяснения по существу дела.

Указанные лица вызываются повесткой, в которой, как определено в ст.334 ТК РФ, указывается: кто вызывается для опроса, к кому, день и час явки, а также последствия неявки. Повестка вручается вызываемому лицу под расписку. При временном его отсутствии повестка вручается кому-либо из взрослых членов семьи, либо работнику ЖЭУ по месту его жительства, либо представителю администрации по месту работы, учебы, отдыха вызываемого лица, либо представителю соответствующего органа местного самоуправления.

Лицо, подлежащее опросу, может быть вызвано также телефонограммой, телеграммой или путем использования иных средств связи.

Вызов для опроса лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, производится через его родителей или других законных представителей.

Иной порядок вызова допускается лишь в случае, когда этого требуют обстоятельства дела.

Вызов для опроса нарушителей таможенных правил, задержанных таможенным органом в административном порядке, производится через администрацию места содержания.

Порядок производства опроса регламентирован статьей 335 ТК РФ.

Перед опросом должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, устанавливает личность опрашиваемого, выясняет, владеет ли он русским языком, нуждается ли в услугах переводчика, разъясняет опрашиваемому его права и обязанности.

При этом лицо, являющееся свидетелем, предупреждается об административной ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснений.

Лица, вызванные по одному делу, опрашиваются порознь.

Перед опросом руководителя или заместителя руководителя предприятия, учреждения или организации, а также лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, должностное лицо таможенного органа РФ удостоверяется в его полномочиях.

Порядок начала опроса зависит от процессуального положения опрашиваемого.

Опрос физического лица или должностного лица, привлекаемого к ответственности, начинается с вопроса, признает ли он себя виновным в нарушении таможенных правил.

Привлекаемому к ответственности руководителю или заместителю руководителя предприятия, учреждения или организации, либо предпринимателю без образования юридического лица задается вопрос: признает ли он факт нарушения таможенных правил.

В отношении физического или должностного лица, вызываемого в качестве свидетеля, опрос начинается с извещения об обстоятельствах, в связи с которыми оно вызвано для опроса.

После объяснения опрашиваемого по существу дела должностное лицо таможенного органа РФ вправе задавать вопросы опрашиваемому лицу.

Для присутствия при опросе физического лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, а по усмотрению должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, и для присутствия при опросе лица в возрасте от 14 до 16 лет вызываются педагог или психолог. В необходимых случаях вызываются также законные представители несовершеннолетнего лица или его близкие родственники. Перед началом опроса указанным лицам разъясняются их права и обязанности, что отмечается в протоколе опроса. Эти лица присутствуют при опросе и могут с разрешения должностного лица таможенного органа РФ, производящего опрос, задавать опрашиваемому вопросы. Должностное лицо таможенного органа РФ вправе отвести заданный вопрос, однако отведенный вопрос должен быть занесен в протокол.

Статьей 336 ТК РФ урегулирован *порядок истребования документов,* необходимых для производства по делу о нарушении таможенных правил или его рассмотрения. Документы должны быть представлены или выданы в 15-дневный срок.

Отказ лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, от выдачи или непредставление в установленный срок без уважительной причины документов и сведений, необходимых для производства по делу о НТП и его рассмотрения, квалифицируется по ст.440 ТК РФ, как административное правонарушение, посягающее на нормальную деятельность таможенных органов, за которое предусматривается ответственность в виде предупреждения либо наложения штрафа в размере до пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда.

Помимо наложения штрафа за каждый день просрочки представления документов взыскивается пеня в размере половины установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

Документы представляются в подлиннике. С согласия должностного таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, может представляться заверенная должным образом копия документа. Если для производства по делу о нарушении таможенных правил или его рассмотрения имеет значение лишь часть документа, представляется заверенная должным образом выписка из этого документа. После истечения срока обжалования постановления по делу о НТП документы, представленные в подлиннике, могут быть возвращены представившему их лицу по его просьбе. В этом случае в деле остаются заверенные должностным лицом таможенного органа РФ, рассматривавшим дело, копии этих документов.

Неисполнение требований должностного лица о представлении необходимых для производства по делу о НТП или его рассмотрения документов может повлечь за собой изъятие указанных документов в порядке, предусмотренном статьями 337 и 338 ТК РФ.

В практике таможен региона истребование производится путем направления требования (запроса) в государственные органы (налоговые инспекции, уполномоченным МВЭС, регистрационные палаты и др.) и на предприятия, в учреждения и организации, а также лицам, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

Истребование документов производится только при наличии уверенности в том, что они не будут уничтожены лицами, привлекаемыми к ответственности за НТП, в противных случаях производится изъятие.

Товары и транспортные средства, являющиеся непосредственными объектами нарушения таможенных правил, товары и транспортные средства со специально изготовленными тайниками, используемыми для сокрытия перемещаемых через таможенную границу РФ объектов нарушения таможенных правил, документы, средства идентификации и иные предметы, обладающими признаками вещественных доказательств – ПОДЛЕЖАТ ИЗЪЯТИЮ. Основания для изъятия товаров, транспортных средств, документов и иных предметов предусмотрены в ст.ст.337-339 ТК РФ.

*Изъятие товаров*, *транспортных средство-документов и иных предметов –* процессуальное действие, которое производится должностным лицом, как самостоятельное процессуальное действие. Изъятие может быть произведено и при проведении таможенного контроля, при производстве таможенного оформления, составлении протокола о НТП, проведении таможенного обследования и осмотра.

В случае проведения *изъятия как самостоятельного процессуального действия* обязательно вынесение должностным лицом, проводящим такое изъятие, мотивированного постановления, которое перед началом изъятия предъявляется лицу, у которого производится изъятие. При этом, согласно ч.4 ст.338, обязательно присутствие понятых.

Обязательно также участие лица, у которого изымаются товары, транспортные средства, документы и иные предметы. В случае временного отсутствия такого лица изъятие проводится в присутствии взрослых членов его семьи, либо работников ЖЭО по месту жительства, либо представителя администрации по месту работы, учебы или отдыха указанного лица, либо представителя соответствующего органа местного самоуправления.

В случае временного отсутствия руководителя и заместителя руководителя предприятия, учреждения или организации изъятие проводится в присутствии других работников этого предприятия, учреждения, организации либо представителей органа, осуществившего его государственную регистрацию.

В необходимых случаях для участия в проведении изъятия приглашается специалист.

Лицам, участвующим в проведении изъятия и присутствующим при нем, разъясняются права и обязанности.

Проведение изъятия товаров, транспортных средств, документов и иных предметов в ночное время не допускается, кроме случаев изъятия при проведении таможенного контроля, производстве таможенного оформления, а также в ситуациях, не допускающих отлагательства (ввиду реального опасения по поводу их утраты или сокрытия).

Должностные лица таможенного органа РФ предлагают лицу, у которого имеются товары, транспортные средства, документы и иные предметы, подлежащие изъятию, добровольно выдать эти предметы. При отказе предметы изымаются принудительно. При отказе вскрыть помещения, емкости и другие места, где могут находиться товары, транспортные средства, документы и иные предметы, подлежащие изъятию, должностные лица таможенного органа РФ вправе сделать это самостоятельно, избегая при этом причинения не вызываемых необходимостью повреждений запоров, дверей и других предметов.

Если предметы выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия разыскиваемых предметов и документов, должностное лицо таможенного органа вправе ограничиться изъятием выданного и не производить действия по их отысканию.

Изъятие документов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, если эти документы не были обнаружены при проведении таможенного контроля и производстве таможенного оформления, производится только с согласия начальника таможенного органа РФ или лица, его замещающего, и с санкции прокурора, а в случае, если документы принадлежат государственному органу, предприятию, учреждению, или организации, - в порядке, согласованном с руководителем или заместителем руководителя этого государственных органа, предприятия, учреждения или организации.

*Не подлежат изъятию* товары, транспортные средства, документы и иные предметы, не имеющие отношения к делу о нарушении таможенных правил, за исключение предметов, запрещенных к обращению.

При проведении изъятия как самостоятельного процессуального действия *составляется протокол.*

Изъятые предметы перечисляются и описываются в протоколе изъятия, либо в прилагаемых к нему описях с точным указанием наименования, количества, меры, веса и индивидуальных признаков этих предметов, при возможности – их стоимости. При необходимости и возможности изъятия предметы упаковываются и опечатываются на месте изъятия.

Во избежании изъятия документов, не относящихся к делу, должностные лица таможенных органов должны предварительно ознакомиться с делопроизводством соответствующей организации. При необходимости просмотра большого количества документов к этой работе могут быть привлечены технические помощники.

В случае присутствия при изъятии иных лиц, кроме должностных лиц таможенных органов РФ, все изымаемые предметы предъявляются им.

В протоколах отмечается также факт отказа добровольно выдать товары, транспортные средства, документы и иные предметы и возникшая вследствие этого необходимость их принудительного изъятия.

Копия протокола изъятия в обязательном порядке вручается под расписку лицу, у которого изымаются товары, транспортные средства, документы и иные предметы, либо лицу, в чьем присутствии проводится изъятие.

ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ НАЛОЖЕНИЯ АРЕСТА НА ТОВАРЫ, транспортные средства и иное имущество регулируется ст.340 ТК РФ.

*Наложение ареста производится с* целью обеспечения взыскания возможных штрафов и могущей подлежать взысканию стоимости товаров и транспортных средств при невозможности изъятия товаров, транспортных средств, документов и иных предметов, указанных в ст.337 ТК РФ. Арест на имущество налагается в случаях, указанных в ч.1 ст.340 ТК РФ, а именно, если лицо, привлекаемое к ответственности за НТП:

- неоднократно нарушало таможенные правила;

- одновременно привлекается к ответственности за совершение нескольких нарушений таможенных правил;

- совершенное им нарушение таможенных правил наносит существенный ущерб интересам государства.

Правом наложения ареста на имущество наделены:

- начальник таможенного органа;

- лицо, замещающее начальника таможенного органа.

О наложении ареста на имущество вышеуказанными лицами выносится мотивированное постановление.

Растрата, отчуждение или сокрытие имущества, на которое наложен арест, не допускаются и влекут ответственность, предусмотренную уголовным законодательством РФ. Пользование таким имуществом может быть разрешено таможенным органом лишь при условии соблюдения требований и ограничений, устанавливаемых этим органом в порядке, определенном ГТК РФ, нарушение которых влечет ответственность, предусмотренную ТК РФ.

При наложении ареста на денежные средства лица, привлекаемого к ответственности за НТП, находящиеся на счетах в банках и иных кредитных учреждениях, производство каких-либо операций по таким счетам прекращается.

По общему правилу сумма арестованных денежных средств и (или) стоимость арестованного имущества не может превышать сумму указанных штрафов и (или) стоимости, кроме случаев наложения ареста на неделимое имущество.

Если дальнейшая необходимость в применении ареста на имущество отпадает, то арест может быть отменен лицом, вынесшим постановление о применении этой меры.

Процессуальное действие – ПРОВЕДЕНИЕ ТАМОЖЕННОГО ОБСЛЕДОВАНИЯ – закреплено в ст.341 ТК РФ.

Требования, предъявляемые к проведению таможенного обследования во многом аналогичны требованиям, предъявляемым к проведению другого процессуального действия – изъятие товаров, транспортных средств и иного имущества.

В частности к таким требованиям относятся:

- вынесение мотивированного постановления;

- присутствие понятых;

- участие лица, чьи товары и транспортные средства обследуются, а в случае временного отсутствия такого лица – в присутствии лиц, указанных в ч.4 ст.341 ТК РФ;

- составление протокола;

- при необходимости участие специалиста;

- разъяснение прав и обязанностей лицам, участвующим в обследовании;

- запрет на проведение обследования в ночное время, кроме случаев таможенного обследования при проведении таможенного контроля, производстве таможенного оформления, а также случаев не терпящих отлагательства;

- предъявление постановления о проведении обследования;

- предложение о добровольной выдаче товаров и транспортных средств, являющихся непосредственными объектами нарушения таможенных правил, или товаров и транспортных средств со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения через таможенную границу РФ с сокрытием предметов, являющихся непосредственными объектами НТП, или иных предметов, обладающих признаками вещественных доказательств, а также документов, необходимых для производства по делу о НТП или его рассмотрения, либо добровольном вскрытии помещений, емкостей и других мест, где могут находиться такие предметы.

Согласно ст.341 ТК РФ таможенное обследование проводится должностными лицами таможенных органов при наличии достаточных оснований полагать, что на территории либо в помещениях лиц или в принадлежащих им транспортных средствах находятся товары и транспортные средства, являющиеся непосредственными объектами нарушения таможенных правил, или товары и транспортные средства со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения через таможенную границу РФ с сокрытием предметов, являющихся непосредственными объектами нарушения таможенных правил, или иные предметы, обладающие признаками вещественных доказательств, а также документы, необходимые для производства по делу о НТП или его рассмотрения, вправе проводить таможенное обследование таких территорий, помещений и транспортных средств.

В целях обнаружения следов правонарушения и вещественных доказательств, выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела, должностное лицо таможенного органа вправе производить осмотр местности, помещения, товаров и транспортных средств, документов на товары и транспортные средства и иных предметов.

Осмотр может проводиться как самостоятельное процессуальное действие, так и при составлении протокола о НТП, при проведении таможенного обследования, при изъятии товаров, транспортных средств, документов на них и иных предметов.

Как самостоятельное действие, осмотр допускается:

- если товары, транспортные средства, документы на них и иные предметы оказались у должностного лица таможенного органа РФ в результате проведения таможенного контроля, производства таможенного оформления либо ранее проведенных процессуальных действий;

- в иных случаях – при наличии согласия владельца этих товаров, транспортных средств, документов на них и иных предметов на проведение такого осмотра.

Как самостоятельное процессуальное действия, осмотр проводится в присутствии понятых. К участию в осмотре могут быть привлечены лица, привлекаемые к ответственности за НТП, специалист, свидетель. В случае необходимости при осмотре проводятся измерения, применяются фото и киносъемки, видеозапись, составляются планы, чертежи, схемы, берутся пробы и образцы, изготавливаются слепки и оттиски следов, снимаются копии с документов. Обязательно составление протокола при проведении осмотра как самостоятельного процессуального действия. К протоколу осмотра предъявляются общие требования его составления, при несоблюдении которых возможен повторный осмотр.

ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ товаров, транспортных средств, документов на них и иных предметов – это процессуальное действие, заключающееся в том, что лицу, ранее каким-либо образом воспринимавшему определенный предмет, в группе однородных предметов предъявляется этот предмет с целью установления индивидуального тождества или групповой принадлежности.

Согласно ст.343 ТК РФ объектами опознания являются:

- товары;

- транспортные средства;

- документы на них;

- иные предметы, - изъятые при составлении протокола о НТП, проведении таможенного обследования, осмотра, изъятия товаров, транспортных средств и иных предметов.

Опознающий предварительно опрашивается об обстоятельствах, при которых он наблюдал предметы, указанные в ч.1 ст.343 ТК РФ, и о признаках, по которым он может произвести опознание.

Предъявление для опознания производится в присутствии понятых, о проведении опознания составляется протокол.

ПРОВЕДЕНИЕ РЕВИЗИИ, ПРОВЕРКИ, ИНВЕНТАРИЗАЦИИ ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ.

В случае, когда исчерпаны другие меры для установления фактов и обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, должностное лицо таможенного органа, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, может назначить проведение ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности лиц, привлекаемых к ответственности за НТП.

Для проведения проверок, ревизий и инвентаризаций по делу о НТП привлекаются специалисты, при это должностное лицо таможенного органа, согласно ч.2 ст.345 ТК РФ, определяет или утверждает государственный орган, предприятие, учреждение или организацию, а также персональный состав ревизоров и специалистов, которым поручается проведение ревизии, проверки, инвентаризации.

Решение о проведении ревизии, проверки, инвентаризации осуществляется на основании постановления, которое выносится начальником таможни, начальником вышестоящего таможенного органа и их заместителями, либо руководителями структурных подразделений, например, отдела организации таможенных расследований.

В ходе ревизии проверяется:

- соблюдение таможенного и валютного законодательства

- правильность ведения операций – бухгалтерского учета, материального учета, складского хозяйства, оперативного учета;

- имеющиеся в деле о НТП данные о совершении нарушений таможенных правил.

Порядок проведения и оформления результатов проведения ревизий, проверок, инвентаризаций лиц, привлекаемых за нарушение таможенных правил, установлен законодательством РФ. По этому вопросу приняты и действуют нормативные акты ГТК РФ, которым руководствуются должностные лица таможенных органов. Например, указание ГТК РФ от 24.11.93 г. № 01-12/994 "О мерах по организации проверок финансово-хозяйственной деятельности участников ВЭД".

При необходимости проведения *экспертизы* должностное лицо таможенного органа РФ выносит постановление, в котором обязательно указывает следующее:

- основания для назначения экспертизы;

- фамилия эксперта либо наименование таможенной лаборатории или другого соответствующего учреждения, в которых должна быть произведена экспертиза;

- вопросы, поставленные перед экспертом;

- материалы, представленные в распоряжение эксперта.

В случае недостаточной ясности или полноты экспертного заключения может быть назначена *дополнительная* экспертиза, *поручаемая тому же или другому эксперту.*

А в случае необоснованности заключения эксперта или сомнения в его правильности назначается повторная экспертиза, получаемая другому эксперту или другим экспертам.

По имеющимся в юридическом отделе ЗСТУ данным – случаев назначения повторной экспертизы по делам о НТП в регионе отмечено не было.

Для проведения экспертизы должностное лицо таможенного органа вправе получать у лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, руководителя или его заместителя, у других работников предприятий, учреждений или организаций, а также у лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил – образцы подписи, почерка, брать пробы и образцы товаров и иных предметов, необходимые для проведения экспертизы.

О взятии проб и образцов должностным лицом таможенного органа согласно ст.247 ТК РФ выносится постановление и составляется протокол.

В необходимых случаях взятие проб и образцов проводится с участием специалиста и (или) в присутствии понятых.

Статьей 348 ТК РФ определены права лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, а также его адвоката и представителя при назначении экспертизы, а именно:

- после окончания производства по делу о нарушении таможенных правил лицо, привлекаемое к ответственности за нарушение таможенных правил, а при рассмотрении такого дела, также адвокат либо осуществляющий юридическую помощь представитель указанного лица, вправе ознакомиться с постановлением о назначении экспертизы и с заключением эксперта, а также ходатайствовать о назначении дополнительной либо повторной экспертизы.

Лица, названные в части первой статьи 348 ТК РФ, также имеют право:

- заявить отвод эксперту,

- просить о назначении эксперта из числа указанных им лиц,

- представлять дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта,

- присутствовать с разрешения должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, при проведении экспертизы и давать объяснения эксперту.

В случаях удовлетворения таких ходатайств должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, соответственно изменяет или дополняет свое постановление о назначении экспертизы, поручает проведение экспертизы другому эксперту, а если имеются основания, предусмотренные частями шестой и седьмой статьи 326 ТК РФ, назначает дополнительную или повторную экспертизу.

При отказе в удовлетворении ходатайства должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, выносит мотивированное постановление, с которым вправе ознакомиться лицо, подавшее ходатайство, либо мотивы такого отказа излагаются в постановлении о наложении взыскания за нарушение таможенных правил.

Общие требования, предъявляемые к составлению протоколов при производстве конкретных процессуальных действий, изложены в ст.349 ТК РФ. Формы протоколов и других процессуальных документов утверждены приказом ГТК от 30.08.1994 г. № 447 «О6 утверждении форм процессуальных документов и форм Реестра по делам об административных правонарушениях, посягающих на нормальную деятельность таможенных органов РФ».

В случае необходимости установленные ГТК РФ формы могут быть заменены на произвольные (ч.8 ст.349 ТК РФ). Однако, и протокол произвольной формы должен быть составлен в порядке, установленном ч.3 ст.349 ТК РФ, а именно в протоколе должно быть указано:

- его наименование;

- место и дата производства конкретного процессуального действия либо действия, предусмотренного ст.ст.330 и 331 ТК РФ;

- время начала и окончания действия;

- должность, фамилия, имя, отчество лица, составляющего протокол;

- фамилия, имя, отчество каждого лица, участвовавшего в указанном действии или присутствовавшего при его проведении, а в необходимых случаях – его адрес, гражданство, владеет ли он русским языком;

- содержание действия, последовательность его проведения;

- выявленные при этом существенные для дела факты и обстоятельства.

В ч.4 ст.349 ТК РФ отмечено, что если в ходе производства процессуального действия или действия, предусмотренного ст.ст.330, 331 ТК РФ, применялись фото- и киносъемка, видеозапись, звукозапись, использовались технические средства, то в протоколе должно быть указано и отмечено, что перед использованием технических средств об этом были уведомлены лица, участвовавшие в производстве указанных действий.

Протокол прочитывается всеми лицами, участвовавшими в производстве действия или присутствовавшими при его проведении, причем им должно быть разъяснено право делать замечания, подлежащие внесению в протокол или приобщению к нему.

Протокол подписывается составившим его должностным лицом таможенного органа РФ, а также другими лицами, которые участвовали в производстве действия или присутствовали при его проведении.

К протоколу прилагаются фотографические снимки и негативы, киноленты, видеозаписи и фонограммы, схемы, планы, чертежи, выполненные при производстве действия.

Составленный протокол в ряде случаев, предусмотренных ст.350 ТК РФ, подлежит обязательному вручению под расписку лицу, в отношении которого производились процессуальные действия, а именно:

- при доставлении лица в таможенный орган РФ;

- при административном задержании.

Копия протокола процессуального действия вручается под расписку или высылается физическому лицу, должностному лицу, руководителю или заместителю руководителя либо иным работникам предприятия, учреждения или организации, а также лицу, занимающемуся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, у которых:

- проведено изъятие товаров, транспортных средств, документов и иных предметов;

- наложен арест на товары, транспортные средства и иное имущество;

- проведено таможенное обследование территории, помещений или принадлежащих им транспортных средств.

Закон предъявляет дополнительные требования к составлению протокола опроса, которые изложены в ст.351 ТК РФ.

Так, если опрашиваемое лицо не хочет или не может собственноручно изложить свои объяснения по существу дела либо если должностное лицо таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, считает это необходимым, устные объяснения опрашиваемого лица заносятся в протокол, составляемый указанным должностным лицом. Объяснения опрашиваемого лица заносятся в протокол от первого лица и по возможности дословно. В необходимых случаях записываются заданные опрашиваемому лицу вопросы и его ответы.

В протоколе опроса свидетеля, достигшего 16-летнего возраста, делается отметка (кроме случаев, если свидетель является супругом или близким родственником опрашиваемого) о том, что свидетель предупрежден об административной ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснений. Это предупреждение удостоверяется подписью свидетеля.

Если опрос производился с участием переводчика или специалиста, то в протоколе указывается, что переводчику либо специалисту разъяснены его права и обязанности.

Если опрашивается физическое лицо, должностное лицо или лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, привлекаемое к ответственности за нарушение таможенных правил, либо руководитель или заместитель руководителя предприятия, учреждения или организации, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, то в протоколе указывается, что опрашиваемому лицу разъяснены его права на отвод специалиста, должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело, и в протоколе отмечаются поступившие в связи с этим заявления опрашиваемого лица.

По окончании опроса опрашиваемый знакомится с содержанием протокола и своей подписью удостоверяет правильность объяснений, изложенных им собственноручно, а также правильность записи объяснений, данных им устно. Опрашиваемый вправе требовать дополнения или изменения записи его устных объяснений. Такие дополнения или изменения вносятся в протокол. Если протокол составлен на нескольких страницах, опрашиваемый подписывает каждую страницу отдельно и протокол в целом.

Присутствующие при опросе лица вправе знакомиться с протоколом опроса. Эти лица своей подписью подтверждают правильность записи устных объяснений опрашиваемого, а при наличии замечаний в отношении правильности и полноты такой записи излагают свои замечания собственноручно.

В случае, если опрос производится с участием переводчика, специалиста или законного представителя физического лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, все эти лица подписывают протокол в целом, а переводчик подписывает также и каждую страницу протокола опроса, если он составлен на нескольких страницах.

Опрашиваемый, который пользовался помощью переводчика, своей подписью в конце протокола подтверждает, что сделанный ему в устной форме перевод протокола соответствует данным им объяснениям.

Если протокол опроса был переведен на другой язык в письменном виде, то переведенный протокол в целом и каждая его страница в отдельности должны быть подписаны переводчиком и опрашиваемым лицом.

Порядок оформления должностными лицами таможенных органов в случае отказа лиц от подписания или невозможности подписания протокола урегулирован ст.352 ТК РФ. А именно, если лицо отказывается подписать протокол процессуального действия или протоколы, предусмотренные ст.ст.330, 331 ТК РФ, то об этом делается отметка в протоколе, удостоверяемая:

- подписью должностного лица таможенного органа РФ;

- подписями понятых, если они присутствовали при проведении процессуального действия.

Лицу, отказавшемуся подписать протокол, предоставляется возможность изложить мотивы отказа от подписания, которые заносятся в протокол либо приобщаются к нему.

Если лицо, привлекаемое к ответственности за НТП, свидетель или другое лицо в силу физических недостатков или по другим причинам лишено возможности подписать протокол, то об этом делается отметка в протоколе, которая также удостоверяется подписями:

- должностного лица таможенного органа;

- понятых, если они присутствовали при проведении процессуального действия.

Часть 4 ст.352 ТК РФ закрепляет дополнительное требование к протоколу опроса. Так, если лицо, привлекаемое к ответственности за нарушение таможенных правил, или свидетель в силу физических недостатков или по другим причинам лишены возможности подписать протокол опроса, то приглашается постороннее лицо, не заинтересованное в исходе дела, которое с согласия опрашиваемого лица удостоверяет своей подписью правильность записи его объяснений.

ИЗДЕРЖКИ ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ.

При производстве и рассмотрении дел о нарушении таможенных правил у таможенных органов возникают расходы в связи с оплатой за проведение экспертиз, вызовом свидетелей, специалистов, хранением вещественных доказательств и т.д., т.е. издержки по делу.

Этому вопросу посвящена глава 46 ТК РФ (ст.ст.353-355).

В соответствии со ст.353 ТК РФ издержки по делу о НТП состоят из сумм:

- выплачиваемых свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым;

- израсходованных в связи с проведением ревизии, проверки и инвентаризации;

- израсходованных на хранение, перевозку (пересылку) и исследование вещественных доказательств;

- иных расходов, понесенных таможенным органом РФ при производстве по делу о НТП или его рассмотрении.

Порядок выплаты и размеры сумм, причитающиеся свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам определены законодательством РФ. Эти выплаты производят таможенные органы по выполнении лицами, указанными в ст.354 ТК РФ, своих обязанностей.

В случае вызова для участия в производстве по делу о НТП лица, не проживающего или не находящегося на территории РФ, расходы возмещаются в порядке, определяемом ГТК РФ.

Согласно ст. 355 ТК РФ, издержки по делу о НТП, по общему праву, возлагаются на лицо, в отношении которого вынесено постановление о наложении взыскания. В случае, если взыскание налагается на несколько лиц, то при вынесении постановления в нем должно быть определено, в каком размере должны быть возмещены издержки каждым из них.

Издержки возмещаются за счет федерального бюджета в случаях:

1. Прекращения производства по делу о НТП по следующим основаниям:

- отсутствие события таможенного правонарушения;

- отсутствие состава таможенного правонарушения;

- недостижение физическим лицом на момент совершения нарушения таможенных правил шестнадцатилетнего возраста;

- невменяемость физического лица, совершившего нарушение таможенных правил;

- действие физического лица было совершено в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны;

- если правонарушение, совершенное предприятием, учреждением или организацией, а также лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, произошло вследствие действия непреодолимой силы;

- издание акта амнистии, если он устраняет применение взыскания за нарушение таможенных правил;

- отмена акта, устанавливающего ответственность за нарушение таможенных правил;

- истечение к моменту рассмотрения дела сроков наложения взыскания за нарушение таможенных правил;

- наличие по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к ответственности, постановления о наложении взыскания либо не отмененного в установленном порядке постановления о прекращении дела о нарушении таможенных правил;

- смерть физического лица, в отношении которого было начато производство по делу о нарушении таможенных правил.

2. Признания лица несостоятельным либо в случае, если лицо объявило себя несостоятельным.

3. Издержки, связанные с выплатой сумм переводчику.

В соответствии с ч.5 ст.355 ТК РФ все документы, определяющие размеры издержек по делу о НТП, должностные лица таможенных органов обязаны приобщить к делу. Считаем целесообразным при производстве по делу о НТП составлять обобщающий документ-реестр издержек по делу о НТП.

Практика же показывает, что по окончании производства по делу о НТП какого-либо обобщающего документа должностным лицом таможенного органа, ведущим производство, не составляется. В целом же анализ дел о НТП, проводимый юридическими отделами региона по этому вопросу, показал, что имеют место случаи, когда должностными лицами таможенных органов в ходе производства по делам о НТП вообще не собираются и не приобщаются сведения об издержках, возникающих в ходе производства. Так, из 100 проанализированных юридическим отделом Омской таможни дел ни в одном нет сведений об издержках за хранение. Не указываются суммы издержек и в самом постановлении по делу о НТП, хотя этому вопросу посвящен п.3 этого процессуального документа.

В практике применения таможенного законодательства в части возмещения издержек по делам о НТП существует следующая проблема.

В соответствии с ч.1 ст.355 ТК РФ издержки за хранение по общему правилу возлагаются на лицо, в отношении которого вынесено постановление. Суммы издержек указываются в постановлении и подсчитываются на день вынесения постановления. Вместе с тем, согласно ст.327 ТК РФ вещественные доказательства должны храниться таможенными органами до истечения сроков обжалования постановлений таможенного органа, то есть еще в течении 20 дней, в том случае, если лицо его обжалует. В случае же обжалования и дальнейшего рассмотрения дела вышестоящим органом или судом эти сроки увеличиваются. Законом не определено, на кого возлагаются издержки за хранение за указанный период и каков порядок взыскания этих издержек – не утвержден вид процессуального документа, который должен составляться в этом случае.

Разъяснения ГТК РФ относительно издержек по делам о НТП № 01-13/4337 от 21.04.94 г., письмо ГТК РФ № 06-10/13069 от 17.11.94 г. данный вопрос не затрагивают, а других рекомендаций по этому вопросу на сегодняшний день нет.

НАПРАВЛЕНИЕ ДЕЛА О НТП НА РАССМОТРЕНИЕ.

Согласно ст.356 ТК РФ и инструктивного письма ГТК РФ от 18.07.95г. № 03-43/10147 "О некоторых вопросах ведения производства и рассмотрения дел о нарушении таможенных правил" по окончании производства по делу о НТП должностное лицо таможенного органа, проводившее производство по делу, составляет рапорт по окончании производства и передает материалы дела начальнику таможенного органа или его заместителю с соблюдением сроков, определенных статьей 356 ТК РФ, в зависимости от субъекта правонарушения:

- в отношении физического или должностного лица – не позднее, чем за 15 дней до истечения срока наложения взыскания;

- в отношении предприятия, учреждения или организации, лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, - не позднее, чем за месяц до истечения срока наложения взыскания.

По окончании производства по сложным, многоэпизодным делам либо делам, находящимся на контроле в вышестоящих таможенных органах (на основании указания ГТК РФ от 24.11.94 г. № 01-12/131386 "Об установлении контроля по некоторым категориям дел о НТП в торговом обороте"), наряду с рапортом об окончании производства должностное лицо, проводившее производство по делу, составляет заключение. Необходимость составления заключения согласовывается с должностным лицом таможенного органа, указанным в ст.359 ТК РФ, а именно: начальником таможенного органа или его заместителями, в ГТК РФ – уполномоченным должностным лицом.

Анализ практики работы таможен региона показал, что такие заключения, например, составляются при квалификации действий лица по статье 273 ТК РФ.

Если в результате производства по делу будут установлены обстоятельства, влекущие его прекращение по основаниям, предусмотренным ст.294 ТК РФ, такое решение оформляется постановлением, которое выносится должностным лицом, в производстве которого находилось дело.

В постановление излагается следующее:

- существо дела;

- основания прекращения производства;

- сведения об изъятых товарах, транспортных средствах, документах и иных предметах;

- сведения об имуществе, на которое наложен арест;

- сведения о предмете залога либо о гарантии;

- сведения о вещественных доказательствах;

- информация об издержках по делу.

Постановление вступает в силу после его утверждения начальником или зам. начальника таможенного органа, а копия постановления о прекращении производства по делу в трехдневный срок вручается или высылается лицу, в отношении которого велось производство по делу, либо его представителю, либо другим заинтересованным лицам – в случае смерти физического лица либо ликвидации юридического лица.

РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА О НТП.

В соответствии со ст.358 ТК РФ дело о НТП в отношении *физического лица* рассматривает таможенный орган, должностное лицо которого вело производство по делу (т.е. таможенный пост, таможня и т.д.).

Дело о НТП в случае привлечения к ответственности должностного лица, предприятия, учреждения, организации, лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, рассматриваются таможней РФ, должностное лицо которой вело производство по делу. Если производство по делу вело структурное подразделение таможни, например, таможенный пост, дело о НТП рассматривается таможней.

При необходимости таможня может принять к рассмотрению дело о НТП в *отношении физического* лица, если производство вело должностное лицо нижестоящего таможенного поста РФ – это предусматривает с.2 ст.358 ТК РФ.

Государственный таможенный комитет РФ и региональное таможенное управление могут принять к своему рассмотрению любое дело о НТП, производство по которому производилось таможней РФ, совершенном на территории РФ или данного региона соответственно с соблюдением условий, установленных п.п.1.2. ст.358 ТК РФ.

Должностные лица, правомочные рассматривать дела о НТП, определены ст.359 ТК РФ. Это :

- уполномоченные должностное лицо ГТК РФ;

- начальник или заместитель таможенного органа РФ.

Указанные должностные лица рассматривают дела о НТП от имени ГТК РФ.

Статья 359 ТК РФ содержит перечень вопросов, на которые необходимо ответить должностному лицу таможенного органа, получившему на рассмотрение материалы дела о НТП.

Во-первых, относится ли к его компетенции рассмотрение данного дела;

Во-вторых, соответствуют ли положениям Кодекса протоколы и другие материалы дела о НТП;

В третьих, не имеется ли обстоятельств, влекущих прекращение дела;

В четвертых, достаточно ли собранных по делу материалов для его рассмотрения по существу и нет ли причин для возвращения дела на дополнительное производство;

В пятых, извещены ли лица, участвующие в рассмотрении дела, о времени и месте его рассмотрения;

В шестых, приняты ли меры по обеспечению взыскания штрафа, стоимости товаров и транспортных средств либо их конфискации;

В седьмых, содержатся ли в материалах дела ходатайства лица, привлекаемого к ответственности, его представителя или адвоката.

Если при изучении дела выявлена неполнота производства по делу, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела либо выявляются иные обстоятельства, которые препятствуют рассмотрению дела по существу – должностное лицо принимает решение о направлении дела о НТП на дополнительное производство.

При принятии решения о возвращении дела для дополнительного производства до его рассмотрения по существу, должен быть, в случае необходимости, решен вопрос о продлении срока производства по делу в соответствии с Инструкцией о порядке продления сроков производства по делу о нарушении таможенных правил и его рассмотрения (приказ ГТК РФ от 05.05.94 г. № 186).

Сроки рассмотрения дела о нарушении таможенных правил определены в статье 361 ТК РФ:

- в *15-дневный срок* с момента получения материалов, необходимых для разрешения дела, если субъектом таможенного правонарушения является физическое лицо;

- в *месячный* срок, если субъект правонарушения – иное лицо (должностное, юридическое).

Вышеуказанные сроки могут быть продлены правомочным на рассмотрение дела должностным лицом в случае заявления *ходатайства* от лица, привлекаемого к ответственности, его адвоката или представителя при условии соблюдения общего срока для наложения взыскания за нарушение таможенных правил предусмотренного ст.247 ТК РФ.

*Порядок рассмотрения дел о НТП* изложен в ст.ст.362-364 ТК РФ.

Статья 362 ТК РФ не предписывает ведение протокола рассмотрения дела, как это установлено для гражданского и уголовного процесса. Вместе с тем, практика показывает, что возможны ситуации, при которых ведение протокола рассмотрения дела является необходимой мерой, например, по сложным, многоэпизодным делам или по делам, находящимся на контроле в вышестоящем таможенном органе. Данное требование установлено п.6 письма ГТК РФ от 18.07.95 г. № 03-43/10147 "О некоторых вопросах ведения производства дел о НТП", который содержит в себе и форму такого протокола. Решение о необходимости ведения протокола принимается лицом, рассматривающим дело о НТП.

Обязательным условием рассмотрения дела являются присутствие лица, привлекаемого к ответственности, руководителя или заместителя руководителя предприятия, учреждения, организации, привлекаемых к ответственности за НТП, их адвокатов или представителей (ст.363 ТК РФ).

Обязанность уведомления указанных лиц о дне и месте рассмотрения возлагается на таможенный орган. Такое уведомление может быть зафиксировано в протоколе о НТП, либо направляется отдельным письменным уведомлением.

Закон допускает рассмотрение дела о НТП в отсутствии вышеуказанных лиц в строго определенных случаях. Эти случаи перечислены в ч.3 ст.363 ТК РФ:

- наличие данных о своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела при одновременном отсутствии ходатайства по отложению рассмотрения дела;

- наличие данных о том, что ко времени рассмотрения дела лицо находится вне пределов Российской Федерации;

- когда лицо, могущее быть привлеченным к ответственности за НТП, не установлено;

- нарушение таможенных правил при пересылке товаров в международных почтовых отправлениях.

В ходе рассмотрения дела о НТП должностное лицо обязано выяснить следующее:

- было ли совершено нарушение таможенных правил;

- виновно ли физическое лицо или должностное лицо, привлекаемое к ответственности, в его совершении;

- подлежит ли лицо ответственности;

- имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность за нарушение таможенных правил;

- другие обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

По окончании рассмотрения дела должностное лицо выносит *постановление.* Статьей 365 ТК РФ предусмотрены следующие виды постановлений:

1. О наложении взыскания;

2. О прекращении производства по делу;

3. О возбуждении уголовного дела о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ;

4. О направлении материалов в другие правоохранительные органы РФ для решения вопроса о возбуждении уголовного дела о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ;

5. О возвращении дела для дополнительного производства.

*Постановление о прекращении производства по делу* выносится при освобождении правонарушителя от ответственности в связи с малозначительностью совершенного нарушения таможенных правил, а также при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу.

*Постановление о возбуждении уголовного дела* выносится в случаях, когда при подготовке дела к рассмотрению или при рассмотрении дела выявлены признаки контрабанды или иных преступлений, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ.

*Постановление о направлении в другие правоохранительные органы РФ материалов в* которых усматриваются признаки контрабанды или иных преступлений, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ, без возбуждения уголовного дела выносится в случае, когда органы предварительного следствия или прокурор затребуют эти материалы для рассмотрения по существу, а также в случае, когда нет необходимости в производстве неотложных следственных действий.

*Постановление о возвращении дела о НТП для дополнительного производства* выносится в случаях, предусмотренных ч.1 ст.360 ТК РФ, а именно в случаях неполноты производства по делу, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела, или наличия иных обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела по существу. В случае необходимости, при принятии решения о возвращении дела для дополнительного производства, решается вопрос о продлении срока производства по делу.

В практике таможен региона имели место нарушения требований ч.2 ст.365 ТК РФ, что выражалось в вынесении постановлений о прекращении производства по делу о НТП без достаточных оснований. Так зам. начальника Горно-Алтайской таможни вынес постановление по делу № 34/96 о прекращении дела в отношении ЧП "ТОПАС" в связи с отсутствием состава таможенного правонарушения, а на самом деле основанием прекращения данного дела послужило отсутствие документально удостоверенного и процессуально закрепленного факта НТП. Проверкой, проведенной в порядке контроля отделом по контролю за соблюдением законности ЗСТУ, установлен данный факт по делу об НТП № 34/96 и постановление Горно-Алтайской таможни признано незаконным и отменено.

Сведения, которые должны обязательно найти свое отражение и закрепление в постановлении по делу о нарушении таможенных правил, приведены в ст.265 ТК РФ. Постановление по делу о НТП должно содержать:

- наименование таможенного органа РФ, от имени которого вынесено постановление;

- должность, фамилию, имя, отчество должностного лица, вынесшего постановление;

- сведения о дате и месте рассмотрения дела;

- сведения о лице, в отношении которого рассматривалось дело, если это лицо установлено;

- изложение обстоятельств, установленных при рассмотрении дела;

- указание на статью ТК РФ, предусматривающую ответственность за совершенное НТП;

- принятое по делу решение;

- сведения о сроках и порядке обжалования постановления.

Постановление объявляется лицу по окончании рассмотрения дела.

Копия постановления о наложении взыскания или о прекращении производства по делу подлежит вручению или направлению лицу, в отношении которого оно вынесено, или его представителю в течении 3-х дней со дня вынесения постановления. Причем, постановление считается врученным и в случаях, если лицо, которому было выслано постановление, не оказалось в указанном им месте нахождения, жительства или временного проживания либо это место было указано им неправильно. Документ, подтверждающий факт направления лицу постановления, обязательно должен быть приобщен к материалам дела.

Положения статьи 367 ТК РФ наделяют должностное лицо, рассматривающее дело о НТП, правом предъявления исков в суд о признании недействительным сделок при выявлении в ходе производства по делу или его рассмотрении данных о противоправном характере таких сделок.

Начальник Горно-Алтайской таможни, использовав предоставленное ему законом (ст.367 ТК РФ) право, предъявил в арбитражный суд иск о признании недействительным договора залога б/н от 02.04.95 г., заключенного между АОЗТ ХК "Аргут ЛТД" (залогодатель) и коммерческим "Ирбисбанком" (залогодержатель) и договора аренды имущества, состоявшегося между коммерческим "Ирбисбанком" (арендодатель) и Чемальским производственным жилищно-коммунальным хозяйством (арендатор). Указанные договоры не соответствовали требованиям закона и затрагивали интересы таможни. Арбитражный суд Республики Алтай, установив факты совершения недействительных (ничтожных) сделок, применил последствия недействительности сделок согласно ч.2 ст.167 ГК РФ.

На стадии рассмотрения дела должностное лицо таможенного органа РФ обязано решить вопрос об изъятых товарах, транспортных средствах, документах на них и иных предметах, залоге товаров и транспортных средств, гарантиях, суммах, внесенных на депозит, имуществе, на которое наложен арест (ст.368 ТК РФ).

Вопрос об изъятых товарах, транспортных средствах, документах на них и иных предметах, являющихся вещественными доказательствами по делу, регулируется ст.327 ТК РФ.

Вопрос в отношении средств, являющихся обеспечением взыскания штрафа или стоимости товаров и транспортных средств, т.е. об изъятых товарах, транспортных средствах, залоге товаров и транспортных средств, гарантии, имуществе, на которое наложен арест, решается исходя из обоснованности либо необоснованности указанных мер.

При обоснованности изъятия товаров и транспортных средств, их залога или наложения ареста на имущество для обеспечения взыскания штрафа или стоимости товара и в случае уплаты причитающихся сумм:

а) изъятые товары и транспортные средства, товары и транспортные средства, которые использовались в качестве залога, имущество, на которое наложен арест, подлежат возврату лицу, у которого они были изъяты, залогодателю или лицу, у которого они находились в момент наложения ареста, в течение 2-х месяцев после уплаты причитающихся сумм.

Если предметы не будут востребованы указанными лицами после уплаты причитающихся сумм в течении 2-х месяцев со дня направления им соответствующего уведомления, такие предметы помещаются на склад временного хранения, где срок хранения составляет 2 месяца.

б) гарантия прекращает свое действие;

в) внесенные на депозит суммы используются для уплаты причитающихся платежей.

В случае неуплаты причитающихся сумм в соответствии с ч.ч.3, 4 ст.379 ТК РФ они взыскиваются из стоимости изъятых для обеспечения взыскания товаров и транспортных средств, предмета залога или имущества, на которое наложен арест, путем предъявления гарантии к погашению, перечисления сумм, внесенных на депозит.

При необоснованности изъятия, необоснованном залоге, внесении сумм на депозит или необоснованности наложения ареста на имущество:

а) изъятые товары транспортные средства, товары и транспортные средства, использовавшиеся в качестве залога, суммы, внесенные на депозит, имущество, на которое наложен арест, подлежат возврату лицу, у которого они были изъяты, залогодателю, плательщику или лицу, у которого они находились в момент наложения ареста.

Если предметы не будут востребованы указанными лицами в течение 2-х месяцев со дня направления им соответствующего уведомления, они помещаются на склад временного хранения на срок не более 6 месяцев со дня направления уведомления.

б) выданная гарантия прекращает свое действие.

Порядок исполнения постановлений таможенных органов в данном отчете не затрагивается, так как его описание предусмотрено в следующей теме отчета.

ОБЖАЛОВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ТАМОЖЕННЫХ ОРГАНОВ.

Обеспечение законности при применении мер воздействия за нарушение таможенных правил выражается в возможности лица, привлекаемого к ответственности (его представителя или адвоката), обжаловать постановление о наложении взыскания по делу о НТП. Обжалованы могут быть так же и иные постановления, указанные в ст.265 ТК РФ.

Согласно положений ст.370 ТК РФ предусмотрена возможность обжалования постановлений таможенных органов о наложении взыскания *для физических и должностных лиц - в* народный суд сразу либо в вышестоящий таможенный орган, а затем при несогласии с решением вышестоящего органа – в народный суд.

В статье 371 ТК РФ определен *порядок обжалования постановлений таможенных органов о наложении взыскания для юридических лиц и предпринимателей без образования юридического лица –* доарбитражный порядок рассмотрения жалобы вышестоящим органом и далее в установленном порядке.

Поскольку положения ст.371 ТК РФ не содержат конкретного указания на подведомственность таких жалоб после рассмотрения их вышестоящим таможенным органом, необходимо обратиться к разъяснению Высшего Арбитражного суда РФ от 12 апреля 1994 года № ОЩ-7/сд-99, согласно п.10 которого в случае, если региональное таможенное управление оставило без изменения постановление таможни, а жалобу без удовлетворения – исковое заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения таможни. Во всех других случаях заявления подаются в арбитражный суд по месту нахождения РТУ.

Согласно статье 370 ТК РФ постановление таможенного органа о наложении взыскания может быть обжаловано физическим лицом или должностным лицом, в отношении которого оно вынесено, либо его адвокатом или представителем. Жалоба должна быть подана в *течении 20 дней со дня вынесения постановления.*

При этом, если первоначально жалоба подана в вышестоящий таможенный орган, лицо, подавшее жалобу и неудовлетворенное ответом на нее – в *течении 10 дней со дня принятия решения* наделено правом подать жалобу на это решение в народный суд по месту нахождения таможенного органа, наложившего взыскание, или вышестоящего таможенного органа. Решение суда является окончательным.

Рассмотренный выше порядок обжалования применяется только при обжаловании постановлений о наложении взыскания за нарушение таможенных правил (ч.1 ст.365 ТК РФ).

Другие постановления таможенных органов (ст.365 ТК РФ) независимо от правового статуса лица, привлекаемого к ответственности, если жалобу подает адвокат или представитель этого лица, обжалуются таким образом:

- о прекращении производства по делу (п.2 ч.1 ст.365 ТК РФ); или о возвращении дела для дополнительного производства (п.5 ч.1 ст.365 ТК РФ) – обжалуются в вышестоящий таможенный орган в пятидневный срок со дня вынесения постановления. Решение вышестоящего таможенного органа по жалобе – является окончательным;

- о возбуждении уголовного дела о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов (п.3 ч.1 ст.365 ТК РФ) или о направлении материалов в другие правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела о контрабанде и иных преступлениях (п.4 ч.1 ст.365 ТК РФ) – обжалуется в порядке предусмотренном УПК РФ.

Вышестоящий таможенный орган (например, ЗСТУ – по отношению к постановлениям, вынесенным таможнями) рассматривает и выносит решения не только по жалобам лиц, привлекаемых к ответственности, их адвокатов или представителей.

Статья 373 ТК РФ определяет порядок рассмотрения вышестоящим таможенным органом РФ постановления по делу о НТП в связи с протестом прокурора, а так же в порядке контроля за соблюдением законности при производстве по делам о НТП и их рассмотрении. Если рассматривался протест прокурора – по окончании рассмотрения прокурору направляется письменное сообщение о принятом решении. Если постановление по делу о НТП рассматривалось в порядке контроля, о принятом решении сообщается лицу, в отношении которого вынесено постановление по делу о НТП.

Подача жалобы или принесение протеста согласно ст.376 ТК РФ *приостанавливает только исполнение постановления о наложении взыскания* за НТП. *Исключение* являются только постановления о наложении взыскания в виде *предупреждения.* Другие постановления по делу о нарушении таможенных правил при наличии жалобы или протеста приостановлению не подлежат.

Статья 373 ТК РФ содержит перечень решений, которые принимает выше стоящий таможенный орган при рассмотрении постановления по делу о НТП в связи с жалобой лица, в отношении которого вынесено постановление, его адвоката или представителя, или в связи с протестом прокурора, а так же в порядке контроля за соблюдением законности при производстве по делам о НТП и их рассмотрении.

1. Постановление таможенного органа по делу о НТП отменяется, а дело направляется на новое рассмотрение или возвращается для дополнительного производства (п.2 ч.1 ст.373 ТК РФ).

2. Постановление отменяется и дело о НТП прекращается (п.3 ч.1 ст.373 ТК РФ).

3. Постановление о наложении взыскания отменяется и выносится постановление, предусмотренное п.3 или 4 ч.1 ст.365 ТК РФ, а именно: о возбуждении уголовного дела о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ, либо о направлении материалов в другие правоохранительные органы РФ для решения вопроса о возбуждении уголовного дела о контрабанде или иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ (п.5 ч.1 ст.373 ТК РФ).

4. Изменяется мера взыскания за нарушение таможенных правил, с тем, однако, чтобы она не была усилена (п.4 ч.1 ст.373 ТК РФ).

Основания к отмене или изменению постановлений о наложении взыскания за нарушение таможенных правил, а так же к прекращению производства по делу приведены в статье 374 ТК РФ. Это:

1) односторонность или неполнота производства по делу либо односторонность или неполнота рассмотрения дела о НТП;

2) несоответствие выводов, изложенных в постановлении, - фактическим обстоятельствам дела;

3) существенное нарушение процессуальных требований ТК РФ, выразившееся в вынесении постановления неправомочным должностным лицом таможенного органа РФ, либо в безосновательном недопущении к участию в рассмотрении дела лица, привлекаемого к ответственности за нарушение таможенных правил, руководителя или заместителя руководителя юридического лица, привлекаемого к ответственности за НТП, их адвокатов или представителей – против их воли, а так же в ином ущемлении законных прав участников производства по делу о НТП и его рассмотрения, если такое рассмотрение помешало всесторонне рассмотреть дело и повлияло или могло повлиять на вынесение обоснованного постановления по делу;

4) неправильная квалификация правонарушения, неприменение либо неправильное применение мер взыскания, предусмотренных Таможенным кодексом РФ.

Сроки рассмотрения жалоб и протестов прокуроров установлены статьей 375 ТК РФ.

Жалоба на постановление таможенного органа РФ по делу о НТП рассматривается в течении *месяца со дня поступления в вышестоящий таможенный орган.* Если же поданная жалоба не требует дополнительного изучения – она рассматривается *безотлагательно* но не позже 15 дней со дня ее поступления. Протест прокурора должен быть рассмотрен в течении 10 дней со дня его поступления.

Начальником вышестоящего таможенного органа РФ или его заместителем может быть *продлен срок* рассмотрения жалобы в *порядке исключения.* Продление возможно не более чем до трех месяцев. Об этом сообщается лицу, подавшему жалобу. Полномочий вышестоящего таможенного органа по продлению сроков рассмотрения протестов прокурора статьей 375 ТК РФ не предусмотрено.

Статьей 377 ТК РФ предусматриваются основания и сроки приостановления рассмотрения жалобы.

Такое приостановление происходит по постановлению должностного лица таможенного органа, рассматривающего жалобу, при наличии следующих оснований:

1. Если материалы дела о НТП, постановление по которому обжалуется, истребованы органами предварительного следствия в связи с возбуждением или расследование уголовного дела.

2. Если материалы дела о НТП в порядке надзора рассматриваются прокурором.

Возобновление рассмотрения жалобы происходит по постановлению должностного лица таможенного органа, рассматривающего жалобу, которое выносится после того, как отпали основания для приостановления сроков рассмотрения.

Обзор практики рассмотрения состояния законности в производстве по делам о нарушении таможенных правил за 9 месяцев 1996 года (по материалам отдела по контролю за соблюдение законности в производстве по делам о НТП).

За 9 месяцев 1996 года таможнями региона заведено 8452 дела о нарушении таможенных правил.

За этот период отделом контроля за соблюдением законности в производстве по делам о нарушении таможенных правил ЗСТУ рассмотрено в порядке ст.373 ТК РФ 806 дел. От общего количества расследованных дел о НТП по региону это составило 9,5 %.

В сравнении с аналогичным периодом прошлого года отделом проверено на 513 дел больше (за 9 месяцев 1995 г. проверено 293 дела о НТП) .

От общего количества проверенных за 9 месяцев 1996 г. дел о НТП ЗСТУ отменены и изменены решения по 56 делам, что составляет 6,9 %.

За 9 месяцев 1996 г. по жалобам граждан, должностных и юридических лиц рассмотрено 132 дела о НТП, по протестам прокурора – 32 дела, в порядке контроля за соблюдением законности – 642 дела н НТП.

Основаниями к отмене и изменению решений таможенных органов по делам о НТП в порядке ст.373 ТК РФ явились:

1. Односторонность и неполнота производства по делу о НТП – в 24 случаях, что составило 42,9 % от общего количества отмененных и измененных решений.

2. Несоответствие выводов, изложенных в постановлении, фактическим обстоятельствам дела – в 21 случае, что составило 37,5 % от общего количества измененных и отмененных решений.

3. Существенное нарушение процессуальных требований ТК РФ – в 4 случаях, что составило 7,1 % от общего количества отмененных и измененных решений.

4. Неправильная квалификация содеянного либо неправильное применение мер взыскания – в 35 случаях, что составило 62,5 % от общего количества отмененных и измененных решений.

За 9 месяцев 1996 г. в народных судах рассмотрено 73 постановления по делам о НТП, вынесенных таможнями региона в отношении физических лиц, 28 из них отменены.

В арбитражных судах рассмотрено 30 постановлений по делам о НТП в отношении юридических лиц, 4 из них отменены.

Сравнительная таблица рассмотрения постановлений таможенных органов по жалобам, в порядке контроля, по протесту прокурора и принятые решения в порядке ст.373 ТК РФ.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | 9месяцев | Жалоба | В порядке контроля | По протесту прокурора | ст. 373 ТК РФ |
| п.1 | п.2 | п.3 | п.4 |
| Алтайскаятаможня | 1996 1995 | 3456 | 12686 | 1- | 154117 | 321 | 13 | 31 |
| Омскаятаможня | 1996 1995 | 2036 | 2562 | 222 | 6172 | 420 | 28 | -- |
| Новоси-бирская | 1996 1995 | 4120 | 1225 | -- | 14217 | 157 | 3- | 31 |
| Толма-чевская | 1996 1995 | 42 | 144- | -- | 1471 | -1 | 1- | -- |
| Томскаятаможня | 1996 1995 | 164 | 142 | 65 | 284 | 67 | 11 | 1- |
| Кузбасскаятаможня | 1996 1995 | 96 | 1003 | 32 | 1075 | 73 | -3 | -- |
| Новокуз-нецкая | 1996 1995 | 40 | 56- | -- | 60- | -- | -- | -- |
| Горно-Алтайская | 1996 1995 | 11 | -1 | 1- | -1 | 11 | 1- | -- |
| Всего порегиону | 1996 1995 | 132125 | 642158 | 3210 | 750216 | 4060 | 915 | 72 |

Примечание:

Ст.373 ТК РФ определяет виды решений вышестоящего таможенного органа при рассмотрении постановлений по делам о НТП в связи с жалобой или протестом прокурора, а также в порядке контроля.

п.1 – постановления оставлено без изменения, жалоба без удовлетворения;

п.2 – постановление отменено, дело возвращено для дополнительного производства;

п.3 – постановление отменено, дело прекращено;

п.4 – измерена мера взыскания.

При изучении дел о НТП по *жалобам, в* порядке контроля, протестам прокурора обращают на себя внимание грубые нарушения процессуальных требований ТК РФ и нормативных актов ГТК РФ, разработанных в их исполнение.

Так, при рассмотрении дел о НТП в Новосибирской и Кузбасской таможнях обнаружено незнание порядка продления сроков по делам о НТП, предусмотренных ст.292 ТК РФ, и Инструкции о порядке продления сроков производства по делу о НТП и его рассмотрении, утвержденной приказом ГТК РФ № 186 ТК РФ от 05.05.94г.

По делу о НТП № 94/96 в отношении "НовосибВэк" в нарушение требований названной Инструкции постановлением от 25 июля 1996 г. срок производства по делу о НТП продлен начальником Новосибирской таможни до 7 месяцев, что является превышением его полномочий. Продление срока производства по делу о НТП свыше 6 месяцев может быть произведено в исключительных случаях только начальником регионального таможенного управления. Вместе с тем из материалов дела следует, что в течение трех месяцев по делу о НТП не было проведено ни одного процессуального действия. В качестве же основания для продления срока производства по делу приводилась необходимость истребования из налоговой инспекции справки по результатам проверки организации в связи с ее ликвидацией. Однако по получении названной справки сведения, изложенные в ней, не были указаны в постановлении по делу и соответственно не повлияли на принятие решения по делу. Вместе с тем необоснованное затягивание расследования по делу повлекло прекращение производства по ст.284 ТК РФ в связи с пропуском сроков наложения взыскания.

По-прежнему, одним из основных оснований для отмены постановлений по делам о НТП остается неполнота производства.

В данном случае речь идет о допустимости доказательств. Ст.336 ТК РФ требует представления таможенному органу документов в подлинниках. С согласия должностного лица таможенного органа РФ, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о НТП, может представляться заверенная должным образом копия документа.

Данное требование закона таможенными органами региона исполняется не всегда. Вместе с тем часто копии (ксерокопии) документов, представленные по делам о НТП, бывают некачественными, что не позволяет произвести их юридическую оценку. Отсутствие в материалах дела заверенных в соответствии с требованиями закона переводов документов, представленных в материалах дела на иностранном языке, также не позволяет произвести их юридическую оценку. Наличие данных нарушений требований закона повлекло отмену постановлений по делам №№ 127/96 в отношении АОЗТ "Речное" (Омская таможня), 169/96 и 175/96 в отношении КПКО "Сибиствест" (Кузбасская таможня), 1043/95 в отношении ТОО "Ратм" (Новосибирская таможня).

Характерным недостатком по делам о НТП Кузбасской таможни является неверное определение размера стоимости непосредственных объектов правонарушения. Неверный подсчет количества либо стоимости непосредственных объектов правонарушения, что соответственно привело к неверному определению размера налагаемых взысканий, обнаружен в трех из проведенных дел о НТП.

Недостатком постановлений таможенных органов по делам о НТП являются случаи несоответствия фактов, излагаемых в постановлении по делу о НТП, материалами дела. А именно, в описательной части постановлений приводятся в качестве доказательств сведения, документы, которые в материалах дела отсутствуют.

Так, в постановлении по делу о НТП № 61/96 Кузбасской таможни в отношении Администрации г.Кемерово в качестве обстоятельства, смягчающего ответственность, приводится добровольное устранение вредных последствий по делу о НТП – декларирование, однако в материалах дела доказательство – декларация, свидетельствующая о данном факте, отсутствует. В постановлении по делу о НТП № 154/96 в отношении этой же организации при изложении обстоятельств правонарушения называется товарно-сопроводительный документ – инвойс, однако в материалах дела он отсутствует.

О вещественных доказательствах. При проверке законности и обоснованности принимаемых решение по делам о НТП в Новосибирской таможне было установлено, что постановлением по делу о НТП № 614/95 в отношении Мокшанцева М.А. было принято решение о выдаче вещественного доказательства – автомобиля, хотя таможенные платежи за названный товар уплачены не были.

В соответствии с требованиями ст.365 ТК РФ в постановлении по делу о НТП необходимо решать вопрос о вещественных доказательствах. В соответствии с требованиями ч.12 ст.327 ТК РФ, приказа ГТК РФ № 388 от 07.10.93 г. товары, являющиеся вещественными доказательствами по делам о НТП, таможенное оформление которых не завершено, в том случае, если в постановлении по делу о НТП не принято решение о их конфискации, до уплаты всех необходимых платежей должны быть помещены на склад временного хранения. Таможенные органы должны уведомить о данном решении владельца товара. Срок хранения данного товара на складе временного хранения при этом не должен превышать 6 месяцев со дня направления уведомления. В случае неуплаты таможенных платежей в указанный срок необходимо решить вопрос об ответственности по ст.266 ТК РФ.

О нарушении процессуальных прав лиц, привлекаемых к ответственности по делам о НТП.

Новосибирской таможней систематически нарушаются права физических лиц на обжалование постановлений по делам о НТП, предусмотренные ст.370 ТК РФ. Так, в названной статьей ТК РФ предусмотрено право обжалования постановления таможенного органа о наложении взыскания либо в вышестоящий таможенный орган, либо в народный суд по месту нахождения таможенного органа РФ, наложившего взыскание. Однако, несмотря на неоднократные указания ЗСТУ, Новосибирская таможня при разъяснении права обжалования своих постановлений о наложении взысканий по делам о НТП указывает только вышестоящий таможенный орган – ЗСТУ (дела о НТП №№ 710/95, 454/95, 981/95, 958/95, 774/96 и др.). По Кузбасской таможне данное нарушение закона обнаружено по делам о НТП № 32/96 в отношении Авагян А.В., № 177/96 в отношении Сун Вен Чжо.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Вашему вниманию была представлена дипломная работа на тему: ˝ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ И ИХ РАССМОТРЕНИЕ˝.

Производство по делам о нарушении таможенных правил и их рассмотрение – система процессуальных действий, установленных Таможенным кодексом РФ, а в части, не урегулированной им, - законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В этой дипломной работе помимо производства, ведения, рассмотрения дел о НТП, были также рассмотрены цели и задачи, поводы, сроки производства по делам о НТП, рассмотрены всевозможные доказательства, относящиеся к таким делам; наложение ареста, проведение таможенного обследования, ревизий, проверок и инвентаризаций.

Также было затронут еще ряд некоторых правовых и гражданских аспектов, которые встречаются в практике при ведении дел о нарушении таможенных правил и приведен оттуда ряд конкретных примеров.

При составлении протокола лицу, привлекаемому к ответственности, разъясняются его права. Копия протокола вручается под расписку или высылается этому лицу заказным письмом. Доказательства такой отсылки, на мой взгляд, должны приобщаться к делу. Протокол, изъятые товары, транспортные средства и иные предметы доставляются в таможенный орган, в зоне деятельности которого обнаружено нарушение таможенных правил.

В соответствии с Положением о порядке учета и регистрации дел о НТП в таможенных органах РФ, утвержденном приказом ГТК РФ от 20.01.95 г. № 33 все дела о нарушении таможенных правил и акты о наложении взысканий подлежат учету в таможенных органах. Регистрация проводится в Журнале учета дел о НТП.

Правовое положение лиц, привлекаемых к административной ответственности, аналогично тому, которое определено в ст.247 КоАП РСФСР. Но в отличии от нее, ст.308 ТК РФ предоставляет таким лицам, а также их адвокатам и представителям право заявлять отводы.

Наделяя всех участников процесса определенными правами и обязанностями, закон устанавливает процессуальные гарантии: средства, которыми обеспечиваются права и законные интересы лиц, участвующих в производстве по делам о НТП. Ущемление таких прав – существенное процессуальное нарушение, которое может повлечь правовые последствия.

В конце данной работы приведен основной, но неисчерпывающий список литературы, который лег в основу написания этой работы.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Таможенный кодекс РФ, раздел Х, главы 40-49, статьи 289-377.
2. Кодекс РСФСР об административных правонарушениях.
3. Постановление Правительства РФ от 05.06.1994 г. № 643 «Об утверждении Положения о порядке изготовления, ввоза в Российскую Федерацию и использования на территории Российской Федерации радиоэлектронных средств (высокочастотных устройств)».
4. Приказ ГТК России № 264 от 25.06.93 г. «Об утверждении нормативно-методических документов, принятых Коллегией по вопросу «О программе развития таможенных лабораторий Государственного таможенного комитета Российской Федерации»».
5. Приказ ГТК России № 313 от 09.08.93 г. «Об утверждении новых форм протокола и постановления по делу о НТП».
6. Приказ ГТК России № 130 от 07.04.94 г. «О дополнении к Приказу ГТК России №365 от 27.09.93 г. и наделении подразделений таможенной охраны дополнительными полномочиями».
7. Приказ ГТК России № 177 от 28.04.94 г. «Об утверждении форм акта о наложении взыскания».
8. Приказ ГТК России № 186 от 05.05.94 г. «Об утверждении Инструкции о порядке продления сроков производства по делу о НТП и его рассмотрения».
9. Приказ ГТК России № 195 от 12.05.94 г. «Об утверждении Положения о порядке охраны и конвоирования задержанных, охраны уголовных дел, вещественных доказательств и ценностей при их транспортировке и обеспечения безопасности должностных лиц таможенных органов».
10. Приказ ГТК России № 204 от 18.05.94 г. «Об утверждении Табеля оснащенности (положенности) криминалистической техникой и техническими средствами таможенных органов Российской Федерации».
11. Приказ ГТК России № 272 от 16.06.94 г. «О заместителях начальников таможенных органов по правоохранительной работе».
12. Приказ ГТК России № 296 от 20.06.94 г. «Об изменении отчетности по таможенным правонарушениям».
13. Приказ ГТК России № 391 ДСП от 02.08.94 г. «О порядке применения положений ТК России при нарушениях участниками ВЭД законодательства Российской Федерации в части зачисления валютной выручки от экспорта товаров».
14. Приказ ГТК России № 447 от 30.08.94 г. «Об утверждении форм процессуальных документов и формы реестра по делам об административных правонарушениях посягающих на нормальную деятельность таможенных органов Российской Федерации».
15. Приказ ГТК России № 467 от 24.07.95 г. «О порядке применения нормы права, установленной статьей 273 Таможенного кодекса Российской Федерации».
16. Приказ ГТК России № 33 от 20.01.95 г. «Об утверждении Положения о порядке учета и регистрации дел о НТП в таможенных органах России».
17. Приказ ГТК России № 68 от 02.02.95 г. «Об отчетности таможенных органов по основным направлениям деятельности перед ГТК России в 1995 г».
18. Приказ ГТК России № 341 от 23.05.95 г. «О порядке приема и учета денежных сумм при использовании акта о наложении взыскания».
19. Приказ ГТК России № 345 от 25.05.95 г. «Об утверждении типового положения об отделе таможенных расследований таможни Российской Федерации».
20. Приказ ГТК России № 473 от 01.08.95 г. «Об изменении отчетности по делам о нарушении таможенных правил».
21. Приказ ГТК России № 203 от 04.04.96 г. «О типовом порядке таможенного оформления и таможенного контроля».
22. Указание ГТК России № 01-12/443 от 24.05.94 г. «О реализации скоропортящейся продукции».
23. Указание ГТК России № 01-12/1223 от 24.10.94 г. «Об организации контроля за соблюдением законности в производстве и рассмотрении дел о нарушении таможенных правил и производстве по делам об административных правонарушениях, посягающих на нормальную деятельность таможенных органов РФ».
24. Указание ГТК России № 01-12/1386 от 24.11.94 г. «Об установлении контроля по некоторым категориям дел о НТП в торговом обороте».
25. Указание ГТК России № 01-12/66 от 23.01.95 г. «Об исполнении запросов и поручений по делам о НТП».
26. Указание ГТК России № 01-14/213 от 27.02.96 г. «О неотложных мерах по скорейшей реализации товаров, обращенных в федеральную собственность».
27. Указание ГТК России № 01-14/848 от 30.07.96 г. «О состоянии и мерах по повышению эффективности работы таможенных органов по осуществлению валютного контроля».
28. Указание ГТК России № 01-14/573 от 30.05.96 г. «Об особенностях производства отдельной категории дел о НТП».
29. Указание ГТК России № 01-14/24 от 10.01.96 г. «Об установлении контроля по некоторым категориям дел о нарушении таможенных правил».
30. Письмо ГТК России № 11-20/138 от 21.01.92 г. «О направлении инструкции по вещественным доказательствам».
31. Письмо ГТК России № 01-13/11400 от 16.11.93 г. «О соблюдении требований ст.ст.231, 301 ТК РФ».
32. Письмо ГТК России № 01-13/645 от 29.11.93 г. «О проведении экспертиз по заданию таможенных органов».
33. Письмо ГТК России № 03-117а/2923 от 22.03.94 г. «О практике применения отдельных положений Раздела Х ТК РФ».
34. Письмо ГТК России № 01-13/3285 от 30.03.94 г. «О необходимости соблюдения норм и требований законности при исполнении служебных обязанностей».
35. Письмо ГТК России № 01-13/4337 от 21.04.94 г. «Об издержках по делам о НТП и уголовным делам о контрабанде».
36. Письмо ГТК России № 01-13/4914 от 05.05.94 г. «О соблюдении таможенного и уголовно-процессуального законодательства при обращении с вещественными доказательствами».
37. Письмо ГТК России № 01-13/11314 от 04.10.94 г. «О соблюдении требований ТК РФ при производстве по делам о НТП, заведенным по фактам недоставления товаров».
38. Письмо ГТК России № 01-13/12431 от 02.11.94 г. «О необходимости составления заключений по результатам производства по наиболее сложным делам о НТП».
39. Письмо ГТК России № 01-13/12769 от 10.11.94 г. «О методическом письме, касающемся порядка применения отдельных норм Закона Российской Федерации «О внесении изменений и дополнений в УК РСФСР и УПК РСФСР».
40. Письмо ГТК России № 01-13/13976 от 08.12.94 г. «О разъяснении требований приказа ГТК России 391 ДСП от 02.08.94 г.».
41. Письмо ГТК России № 01-13/1170 от 25.01.95 г. «О некоторых вопросах правоприменительной деятельности акцизных таможенных постов».
42. Письмо ГТК России № 01-13/5096 от 11.04.95 г. «О порядке процессуального оформления переквалификации по делам о НТП».
43. Письмо ГТК России № 03-43/10147 от 18.07.95 г. «О некоторых вопросах ведения производства и рассмотрения дел о НТП».
44. Письмо ГТК России № 03-17/11724 от 17.08.95 г. «О соблюдении требований Конституции Российской Федерации при производстве и рассмотрении дел о нарушении таможенных правил».
45. Письмо ГТК России № 01-13/4677 от 04.04.95 г. «О порядке применения ч.4 ст.379 Таможенного кодекса Российской Федерации».
46. Письмо ГТК России № 01-15/2211 от 08.02.96 г. «О применении статьи 239 Таможенного кодекса Российской Федерации».
47. Письмо ГТК России № 01-15/15214 от 21.08.96 г. «О применении части 1 статьи 234 Таможенного кодекса Российской Федерации».
48. Письмо ГТК России № 01-13/11851 от 21.08.95 г. «О регистрации приказа ГТК России от 24.07.95 г. № 467 «О порядке применения нормы права, установленной ст. 273 Таможенного кодекса Российской Федерации».
49. Письмо ГТК России № УБТП-10-12/1674 от 21.06.96 г. «О составлении протоколов о нарушении таможенных правил по нескольким эпизодам».
50. Письмо ГТК России № 03-134/6303 от 07.06.94 г. «Об Инструкции о порядке продления сроков по делу о НТП и его рассмотрении».
51. Письмо ГТК России № УБТП-10-12/500 от 23.02.96 г. «Об опросах должных лиц таможенных органов при производстве по делам о НТП».
52. Письмо ГТК России № 02-21/16871 от 28.11.95 г. «О возвращении документов в случае прекращения дел о НТП».
53. Письмо ГТК России № 01-15/11891 от 04.07.96 г. «О затратах на проведение экспертизы товаров, обращенных в федеральную собственность».
54. Письмо ГТК России № 11-02/2148 от 30.07.96 г. «О необходимости предоставления в вышестоящие таможенные органы спецсообщений о задержании и аресте подозреваемых».