**2 тема. Таможенное право в системе права**

Определение права, которое дается во многих работах современных ученых звучит примерно следующим образом: «Право есть система общеобязательных, формально-определенных норм, которые выражают обусловленную экономическими, духовными и другими условиями жизни государственную волю общества, ее общечеловеческий и классовый характер; издаются или санкционируются государством в определенных формах и охраняются от нарушений, наряду с мерами воспитания и убеждения, возможностью государственного принуждения; являются государственным регулятором общественных отношений».

Система права и система законодательства тесно взаимосвязанные, но самостоятельные категории, представляющие два аспекта одной и той же сущности права. Они соотносятся между собой как содержание и форма. Вместе с тем структура системы права не может быть раскрыта с достаточной полнотой и точностью, если не видеть ее органического единства с внешней формой права – системой законодательства. Система законодательства – это не просто совокупность таких актов, а их дифференцированная система, основанная на принципах субординации и скоординированности ее структурных компонентов. Взаимосвязь между ними обеспечивается за счет различных факторов, главным из которых является предмет регулирования и интерес законодателя в рациональном, комплексном построении права.

Итак, предмет регулирования является главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям, поскольку он имеет объективное содержание, предопределен самим характером общественных отношений и не зависит в принципе от воли законодателя. Метод же исходит от властных органов и служит дополнительным, юридическим критерием, так как производен от предмета. Самостоятельного значения он не имеет. Однако в сочетании с предметом способствует более строгой градации прав на отрасли и институты. Ведь наличие различных видов общественных отношений еще не создает само по себе системы права. Именно предмет, прежде всего, диктует необходимость выделения той или иной отрасли, а когда отрасль выделяется, появляется и соответствующий метод регулирования, который в значительной мере зависит от воли законодателя. Последний, находясь рамках необходимости и учитывая характер регулируемых отношений, может избирать тот или иной способ правового воздействия на них. Он может варьировать эти способы, используя их в различных комбинациях. В этом заключается субъективность метода, отличающая его от предмета. Но оба они играют важную роль в построении системы права, тесно взаимодействуют друг с другом.

Метод правового регулирования зависит от целей и задач, которые ставит перед собой государство, издавая те или иные правовые нормы. На нее в свою очередь влияют такие факторы как круг субъектов правоотношения, характер и взаимосвязь прав и обязанностей субъектов правоотношения, различные средства обеспечения и охраны правовых норм, одним словом та специфика общественных отношений, которая имеет большое значение при определении характера правового воздействия на данные общественные отношения.

Возникновение самостоятельной комплексной отрасли тамо­женной сферы связывается с определенным уровнем развития раз­личных сфер общественной и государственной жизни Казахстана как самостоятельного государства, а также включением в его струк­туру разнородного по составу правового материала, достаточно объемного по содержанию и в то же время объединенного специ­фическими предметом и методом правового регулирования. Пер­вая стадия развития таможенной сферы характеризуется таможен­ным регулированием общественных отношений, но его предмет был несколько уже в силу недостаточности правовой базы того пе­риода. На второй стадии с принятием кодифицированногоактапредмет правового регулирования приобретает современные черты, и тенденция его изменения пока не прослеживается.

Формирование в Казахстане основных положений таможенно­го права базируется на правовых институтах таможенного законо­дательства, к которым можно отнести таможенную политику, тамо­женное дело, принципы и правовые механизмы перемещения че­рез таможенную границу товаров и транспортных средств, тамо­женные режимы, таможенные платежи, таможенное оформление и таможенный контроль, ответственность за таможенные правона­рушения. Развитие и совершенствование этих правовых институтов тре­буют осмысления таможенного права именно как специальной области знаний в целях систематизации накопленных знаний для оптимального решения практических задач.

В основу разграничения отраслей права юридическая наука издавна кладет предмет правового регулирования, то есть круг общественных отношений, регулируемых нормами той или иной отрасли права. Предмет правового регулирования - ведущий критерий выделения отраслей права. Каждая отрасль права имеет свой специфический предмет правового регулирования.

Определение права, которое дается во многих работах современных ученых звучит примерно следующим образом: «Право есть система общеобязательных, формально-определенных норм, которые выражают обусловленную экономическими, духовными и другими условиями жизни государственную волю общества, ее общечеловеческий и классовый характер; издаются или санкционируются государством в определенных формах и охраняются от нарушений, наряду с мерами воспитания и убеждения, возможностью государственного принуждения; являются государственным регулятором общественных отношений». [12 c 28]

Предметом таможенного права являются общественные отношения, носящие комплексный характер. Этот круг отношений обусловлен самим содержанием и структурой таможенного дела, которое и является предметом правового регулирования.

Таможенное право является комплексной отраслью права, поскольку включает в себя положения многих правовых отраслей: конституционного, административного, гражданского, финансового, налогового, уголовного, международного права.

Каждая отрасль права имеет свои предмет и метод правового регулирования. Круг общественных отношений, регулируемых соответствующими нормами, является предметом отрасли права. Этими общественными отношениями в таможенном праве в соответствии с Указом о таможенном деле в Республике Казахстан являются отношения в областях таможенной политики, перемещения товаров и транспортных средств, таможенных режимов, таможенно-тарифного регулирования, взимания таможенных платежей, таможенного оформления, таможенного контроля, таможенной статистики и Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности (далее -ТН ВЭД), нарушений таможенных правил, преступлений в сфере таможенного дела и их рассмотрение, а также международно-правового сотрудничества. И регулируются они не только нормами, содержащимися в Указе о таможенном деле в Республике Казахстан, Законе о таможенном тарифе и пошлине от 24 декабря 1991 года, но и правовыми нормами административного, финансового, гражданского, уголовного, процессуального и других отраслей законодательства. В то же время в таможенном законодательстве Республики Казахстан, как впрочем и в аналогичных законодательствах Российской Федерации и государств СНГ, отсутствует изначальное понятие таможенного дела, что, несомненно, влияет на теоретические аспекты разработки основ таможенного права.

Действующий Указ о таможенном деле в Республике Казахстан по своим положениям близок к Таможенному кодексу Российской Федерации (18 июня 1993 года) и Основам таможенных законодательств государств - участников СНГ, что в принципе облегчает процессы унификации правовой базы, гармонизации таможенных и нетаможенных законодательств и механизма формирования таможенного союза в целом.

Если исходить из статьи 1 Указа о таможенном деле в Республике Казахстан, [6 **ст. 1**] то таможенное дело образуют порядок и условия перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, взимания таможенных платежей и налогов, таможенного оформления, таможенный контроль и другие средства осуществления таможенной политики, а также организационно-правовые основы деятельности таможенных органов. В отличие от Таможенного кодекса России в статье 1 Указа РК таможенному делу отводится исполнительная роль в проведении таможенной политики как части внешней и внутренней политики.

Таможенное дело в Республике Казахстан представляет отдельную область специальных знаний и его можно отнести к распорядительной деятельности государства, в лице уполномоченных на то органов, по осуществлению своей политики как внешней, так и внутренней в таможенной сфере с использованием правовых и иных средств и соблюдением международных обязательств. Этот комплекс вопросов деятельности государства, являющейся его монополией, составляет предмет таможенного права. Учитывая отсутствие в международном законодательстве обобщенного понятия всего относящегося к таможенной сфере, законодатели ввели понятие таможенного дела, однако не раскрыв полного его содержания. Можно отметить некоторое различие в трактовке содержащегося в статье 1 Указа о таможенном деле в Республике Казахстан определения таможенного дела в сравнении с Таможенным кодексом Российской Федерации, в котором таможенная политика четко включена в состав таможенного дела. [6 **ст. 1**] Этим самым подчеркивается обобщенность этого понятия. Необходимость унификации таможенных законодательств стран -участников Таможенного союза в СНГ потребует внесения изменений в таможенное законодательство нашего государства.

Появление таможенного дела в нашей Республике породило появление в ее правовой системе относительно новой отрасли права - таможенного права. Отметим те характерные черты, которые присущи таможенному праву, которые в своей основе накладывают отпечаток на деятельность главного субъекта таможенных правоотношений - таможенных органов. Безусловно, анализ таможенного законодательства по большинству параметров свидетельствует, что в правоприменительной деятельности таможенных органов определенно просле­живается административный метод правового регулирования: неравенство сто­рон, возможность применения мер административного принуждения, в том числе административное задержание, личный досмотр, досмотр товаров и т.д., которые в своей совокупности указывают на императивный характер в деятель­ности таможенных органов. В то же время в нормах таможенного законода­тельства широко представлены нормы обязывающего характера: обязанность уплаты таможенных платежей и налогов, обязанность заявления таможенной стоимости товара, обязанность исполнения законных распоряжений или требо­ваний должностного лица таможенного органа и т.д. Кроме того, пока в тамо­женном законодательстве в достаточной мере представлены нормы - запреты, т.е. предписания, возлагающие юридическую обязанность воздержаться от со­вершения таких действий, как от совершения контрабанды и иных правонару­шений в сфере таможенного дела, от совершения нарушений таможенных правил, от совершения административных правонарушений, посягающие на деятельность таможенных органов и т.д. Как видим, методы правового регули­рования, основанные на обязывании и запрете, присущи сфере исполнительно-распорядительной деятельности государственного управления, имеющие своей целью достижение определенного правового результата.

Исходя из этого, на первый взгляд может показаться, что методы правового регулирования общественных отношений таможенным законодательством основываются исключительно на методах обязывания и запрета. Однако, как считает С.Р.Ушурова, «в таможенном праве используется также метод дозволе­ния, причем гораздо больше, чем может показаться на первый взгляд. Так,» -продолжает автор, - «лицо вправе само в любое время выбрать любой таможенный режим или изменить его на другой режим» [13 c 12] Как известно, метод дозволения широко представлен в таких отраслях права, как конституционное, гражданское, трудовое и в других отраслях права. Что же касается такой правовой категории, как предмет правового регулирования, то М.А.Сарсембаев отмечает, что «что группы общественных отношений, регулируемых нормами конститу­ционного, административного, финансового, уголовного, валютного законода­тельства, в совокупности, составляют предмет регулирования таможенного права». [14 c 3] Здесь необходимо вот какое уточнение. Во-первых, основой, фундаментом правовой системы и системы права, а значит и всех отраслей права (кроме международного) в Республике Казахстан является Конституция как правовой документ высшей юридической силы. Во-вторых, ядро правовой сис­темы Казахстана составляет прежде всего такая отрасль права, как конституци­онное, которое, по словам А.А. Чернякова, является прежде всего интегрирующей отраслью национального права. [15 c 43] В-третьих, именно конституционное право предопределяет основные параметры функционирования всех иных от­раслей права, в том числе таможенного, а также как государственных органов, так и государства в целом, в том числе и в сфере таможенного дела и таможен­ной политики. Поэтому конституционное право как ведущая отрасль действующего права Казахстана в позитивном ее значении определяет исходные нормативные начала и для такой отрасли права, как таможенное. Все, что регулируется таможенным правом, охватывается сферой регулирования конститу­ционного права. Поэтому таможенные органы нашей республики осуществля­ют таможенное дело, а также правоохранительную и правоприменительную деятельность не только в рамках таможенного права, не только в рамках административного права, а в рамках прежде всего конституционного права.

Таким образом, метод правового регулирования казахстанского таможенного права также является специфическим в отличие от методов некомплексных отраслей права и представлен такими способами правового регулирования, как дозволение, запрещение и обязывание, т. е. наличие соответствующих норм, которые включены в Указ **[6 ]**  в зависимости от регулирования тех или иных правоотношений.

Влияние таможенного дела на таможенное право в целом можно выделить, если рассматривать его как совокупность правовых норм (таможенное законодательство) и институтов (таможенных и иных учреждений), регулирующих определенные отношения в этой сфере.

Статьи Указа о таможенном деле предусматривает отсылки на иные законодательные акты или даже ведомственные документы, что также влияет на регулирование складывающихся правоотношений в таможенной сфере в последующей реализации.

С учетом предмета и метода правового регулирования, источников, системы таможенное право как самостоятельная отрасль казахстанского права представляет собой совокупность общих и специфичных институтов и норм, регулирующих соответствующие отношения и оказывающих определенное влияние на сферу таможенного дела.

Такое взаимовлияние может состоять в теоретическом обосновании положений таможенного законодательства, определении возможных пробелов в нем, направлений дальнейшего развития, необходимости разработки законодательных, нормативных (включая ведомственные) актов. Самостоятельность таможенного права как отрасли казахстанского права обусловливает также необходимость его отграничения от других отраслей.

В первую очередь, это касается административного права. До принятия Указа о таможенном деле в Республике Казахстан многие нормы, особенно административных правонарушений, действительно регулировались Кодексом об административных правонарушениях, где таможенным правонарушениям отводилась специальная глава. Наличие норм, правовое регулирование которых можно отнести к сфере административного права, приобретающих специфику в таможенном законодательстве, создает в совокупности с нормами других отраслей права цельность законодательного акта.

Таможенное право тесно связано также с уголовным и уголовно-процессуальным правом, особенно по таким разделам, как преступления в сфере таможенного дела, деятельность таможенных органов как органов дознания и органов, использующих оперативно-розыскную работу.

Несмотря на определенную специфику деятельности таможенных органов, трудовое законодательство тоже регулирует многие вопросы, касающиеся регулирования общих вопросов труда, пенсионного и иного социального разрешения их, в отношении должностных лиц и других работников.

Таможенное право по таким вопросам, как фискальная деятельность таможенных органов, таможенные платежи, включая определенные налоги, имеет соотношение с финансовым правом и в целом с налоговым законодательством.

Необходимо, чтобы нормы таможенного права обеспечивали интересы участников ВЭД и государства. Норма таможенного права - это установленное или санкционированное государством правило, направленное на регулирование отношений в сфере таможенного дела. Как и любым правовым нормам, нормам таможенного права характерны следующие признаки: 1) всеобщность, т.е. данные нормы распространяются на всех участников отношений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу; 2) общеобязательность, т.е. нормы таможенного права обязательны для всех участников таможенных правоотношений; 3) за неисполнение норм таможенного права наступает юридическая ответственность, предусмотренная соответствующими положениями Кодекса РК об административных правонарушениях и Уголовного кодекса РК.

От имени государства властными полномочиями в сфере ВЭД обладают таможенные органы, поэтому таможенное право является отраслью публичного права.

Что же является предметом изучения таможенного права?

Предметом таможенного права являются общественные отношения, которые возникают в связи с перемещением товара и транспортных средств через таможенную границу. В таможенном праве ключевым словом является словосочетание "перемещение товара и транспортных средств через таможенную границу", т.е. все, что связано с перемещением товара через таможенную границу, изучается отраслью таможенного права.

Нормы таможенного права регулируют отношения, связанные с перемещением товара и транспортных средств через таможенную границу, и это позволяет определить метод отрасли.

Основным для таможенного права является административно-правовой метод - метод властных предписаний, который основан на отношениях власти и подчинения сторон. Здесь существуют отношения неравных сторон, одна из которых подчиняется другой. Специфика таможенного дела весьма существенна, установлен жесткий порядок перемещения товаров через таможенную границу. Таможенные органы в своей деятельности используют способы дозволения, обязывания и запрета, присущие любому правовому регулированию.

Альтернатива действий лиц, перемещающих товары через таможенную границу, допускается в строго определенных параметрах. Эти альтернативные действия как раз и дают возможность регулировать их с помощью гражданско-правового метода, который предполагает равенство сторон правоотношения.

Учитывая, что этот метод является преобладающим в гражданском праве, в области таможенного дела он используется лишь в тех случаях, когда поведение субъектов регламентируется гражданско-правовыми нормами. Например, участник ВЭД обращается за помощью в таможенном оформлении к таможенному брокеру и заключает с ним договор об оказании услуг, или заключается договор об оказании услуг по перевозке товара. Возможность выбора как самого таможенного брокера, так и перевозчика, согласования условий договора характеризуют наличие гражданско-правового метода.

Отношения участников, которые возникают в связи с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, регулируются нормами таможенного права и называются таможенными правоотношениями.

Особенности таможенных правоотношений имеют свою специфику. Эта специфика определяется тем, что правоотношения возникают, функционируют и развиваются только на основе таможенно-правовых норм. Кроме этого, таможенные правоотношения всегда индивидуализированы, так как в них вступают конкретные субъекты - носители юридических прав и обязанностей.

Указанные правоотношения возникают в связи с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, т.е. эти правоотношения носят имущественный характер, так как предполагают перемещение материальных ценностей или денежных средств. Специфика таможенных правоотношений заключается в особом положении одного из его участников - таможенного органа. Это специальный субъект таможенного права, наделенный специальными полномочиями в области таможенного дела. Эти полномочия даны таможенному органу актами таможенного законодательства. Особенность таможенных правоотношений состоит в том, что здесь взаимодействуют различные виды субъектов, цели и интересы которых могут не совпадать, а иногда они и вовсе противоположны.

Состав таможенных правоотношений имеет свою структуру, которая включает: объект правоотношения, субъекты и содержание.

Каждый субъект правоотношения наделяется правами и юридическими обязанностями, т.е. каждый субъект таможенного правоотношения наделяется полномочиями, регламентированными нормами таможенного законодательства, что составляет содержание правоотношения.

В качестве объекта правового отношения выступает то, на что направлены права и обязанности его участников. Объектом таможенного правоотношения является порядок перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу.

Субъекты правоотношений - это их конкретные участники. Субъектами таможенного права являются: 1) таможенные органы; 2) государственные служащие таможенных органов и служащие таможенных организаций; 3) юридические лица; 4) физические лица.

Названные субъекты можно разделить на две группы: специальные субъекты и иные субъекты.

Специальные субъекты таможенного права - это таможенные органы и государственные служащие таможенных органов. Они обладают соответствующей спецификой. Эта специфика определяется установленной таможенным правом компетенцией таможенных органов. Данная компетенция характеризуется совокупностью возложенных на них задач и функций, а также объемом конкретных прав и обязанностей государственного служащего определенного таможенного органа.

Понятие "иные субъекты" таможенного права охватывает "лиц" и "лиц РК". К ним относятся: 1) юридические лица, 2) физические лица, 3) международные организации, имеющие отношение к таможенному делу.

Понятие механизма правового регулирования предпола­гает рассмотрение вопроса о методах правового регулирова­ния, без выяснения специфики которых невозможно разграни­чить различные отрасли права.
Так, российский автор С.С. Алексеев считает, что главная особенность каждой отрасли — наличие особого юридического режима («метода ре­гулирования»), который во многом ориентирован на способы правового регулирования — дозволения, запрещения, обязывания [16 c 68] В регулировании отношений в сфере таможенного дела несложно обнаружить наличие сразу всех трех названных спо­собов правового регулирования. Однако при всей значимости способов правового регулирования вопрос о методах регулиро­вания не сводится к ним.

Поскольку, как уже было установлено, отношения в сфере таможенного дела имеют комплексный, неоднородный характер, постольку, говоря о методах правового регулирования при­менительно к этим отношениям, надо подчеркнуть: для регулирования каждой из названных групп отношений или совокупности ряда групп применяются присущие им методы и способы правового регулирования. Например, в группе отно­шений в области материального административного права до­минируют связывания; в группе отношений, связанных с кон­трабандой и иными преступлениями в сфере таможенного дела, — запрещения.

**2.2 Система и источники таможенного права.**

Таможенное право – институты, наличие системы (общая и особенная части) и регулирующая роль - позволяет максимально приблизить его к таможенному делу в целом.

Общая часть таможенного права включает организацию таможенного дела, осуществление таможенной политики и экономической безопасности, деятельность таможенных органов и международное сотрудничество,

В Особенной части таможенного права, в первую очередь, следует выделить правовое регулирование: перемещения товаров и транспортных средств, таможенных режимов, таможенных платежей, таможенного оформления, таможенного контроля, ведения Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности, а также вопросы валютного контроля,

Таможенных льгот отдельных категорий иностранных граждан, ведения таможенной статистики, преступлений в сфере таможенного дела и оперативно-розыскной деятельности таможенных органов, нарушений таможенных правил (НТП) и производства, рассмотрения дел по ним, административной ответственности, распоряжения товарами и транспортными средствами, обжалования и рассмотрения решений, действий или бездействия таможенных органов и их должностных лиц.

Таможенное право является комплексной отраслью права, и в этой отрасли можно выделить, как было указано выше, две составные части - Общую и Особенную части.

Общая часть таможенного права включает положения, имеющие общее значение для данной отрасли таможенного законодательства, и раскрывает следующие институты: понятие, особенности, методы и предмет таможенного права; правовой статус таможенных органов и их должностных лиц; источники таможенного права.

Особенная часть таможенного права посвящена правовым основам перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ и содержит такие институты, как производство таможенного оформления, помещение товаров под определенный таможенный режим, виды таможенных процедур, порядок уплаты таможенных платежей, формы таможенного контроля.

Большие изменения, произошедшие в политической и социально-экономической  жизни современного Казахстана, внесли изменения во многие области деятельности и сферы управления.

Одной из таких областей является внешнеэкономическая деятельность нашего государства, проводником которой является таможенное дело и таможенная политика. Они с начала экономических преобразований, приобретают качественно иное, более важное значение, становясь регуляторами и средствами формирования новых экономических отношений и связей.

С переходом к рыночной экономике возникает и постепенно реализуется новая демократическая концепция таможенного дела, учитывающая прогрессивные явления и тенденции в развитии экономических отношений в стране и мировой цивилизованный таможенно-правовой опыт, и соответствующее ему Казахстанское таможенное законодательство.

Таможенное законодательство представляет собой один из наиболее обширных блоков в системе Казахстанского законодательства и включает в себя нормативные акты органов государственной власти различных уровней.

Обеспечение таможенной политики приобретает особую актуальность, поскольку является составной частью внутренней и внешней политики государства и имеет стратегические цели, указанные в статье 2 Указа о таможенном деле.

Источниками таможенного права являются правовые акты; принимаемые законодательными и исполнительными органами, в которых содержатся нормы таможенного права. К ним необходимо отнести Конституцию Республики Казахстан, законы, указы и другие решения Президента, постановления Правительства и распоряжения премьер-министра, нормативные акты министерств, государственных комитетов и ведомств, а также международные договоры и соглашения, касающиеся таможенного дела, некоторые из которых приведены в настоящей работе.

Законодательство в таможенной сфере представлено в своем большинстве актами органов государственной власти, так как таможенное регулирование Конституцией РК отнесено к ведению органов государственной власти. В составе таможенного законодательства нет правовых актов органов местного самоуправления.

Источниками таможенного регулирования являются следующие нормативные правовые акты.

*Конституция Республики Казахстан*

Ряд ее статей прямо устанавливает основные начала и принципы таможенной деятельности в РК. В пунктах статьи 4 Конституции РК говорится, что действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов и др. А международные договоры ратифицированные Республикой имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона.

Многие другие нормы Конституции РК затрагивают права и свободы человека и гражданина, которые непосредственно относятся к таможенному регулированию.

Например, пункт 2 статьи 21 Конституции РК гласит «каждый имеет право выезжать за пределы Республики. Граждане Республики Казахстан имеют право беспрепятственного возвращения в Республику». [17 п.2 ст.21]

*Международные договоры Республики Казахстан в области таможенного дела.*

Исключительно важное значение для таможенного права имеет положение Конституции РК о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РК являются составной частью ее правовой системы, и если международным договором РК установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора - п. 3 ст. 4.

Исходя из этого, можно констатировать, что международные договоры и соглашения с участием РК, касающиеся таможенных вопросов, являются важнейшими источниками таможенного права Республики Казахстан. В настоящее время Казахстан участвует в большинстве международных договоров и соглашений, касающихся таможенных вопросов, среди них особое место занимают таможенные конвенции. Таможенная конвенция - двустороннее или многостороннее международное соглашение, регулирующее вопросы таможенного обложения, таможенные формальности во взаимной торговле стран-участниц.