

комментарий специалиста



Н. А. Назаренко

ОБ ЭКСПОРТНОМ КОНТРОЛЕ

Постатейный комментарий
к Федеральному закону

- Понятие, цели, принципы, методы
- Правовые основы организации
- Требования к внешнеэкономическим сделкам
- Лицензирование
- Государственная экспертиза и учет внешнеэкономических сделок
- Ответственность

ЮСТИЦ  ИНФОРМ

Наталия Назаренко

**Комментарий к Федеральному
закону «Об экспортном
контроле» (постатейный)**

«Юстицинформ»

2010

Назаренко Н. А.

Комментарий к Федеральному закону «Об экспортном контроле» (постатейный) / Н. А. Назаренко — «Юстицинформ», 2010

ISBN 978-5-7205-1020-6

В постатейном комментарии изложены отдельные теоретические аспекты формирования правовых основ системы экспортного контроля государства, а также рассмотрены практические вопросы реализации правовых норм Федерального закона «Об экспортном контроле». В комментарии на основе анализа положений международных договоров и соглашений, а также нормативных правовых актов, в том числе актов подзаконного характера, исследованы условия осуществления внешнеэкономических операций с товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, подпадающими под экспортный контроль; основные направления международного сотрудничества государств в данной сфере; вопросы разграничения полномочий между органами государственной власти и управления в области экспортного контроля; рассмотрены права, обязанности и ответственность за нарушение законодательства об экспортном контроле участников внешнеэкономической деятельности в области, связанной с вывозом из Российской Федерации и ввозом в Россию контролируемых товаров и технологий. Книга рассчитана на специалистов, занятых в области внешнеэкономической деятельности, международного сотрудничества, таможенного дела, а также преподавателей, студентов, магистрантов и аспирантов юридических факультетов высших учебных заведений, исследователей, интересующихся вопросами государственного регулирования и организации функционирования системы экспортного контроля.

ISBN 978-5-7205-1020-6

© Назаренко Н. А., 2010

© Юстицинформ, 2010

Содержание

Глава I	8
Статья 1. Основные понятия	8
Статья 2. Сфера применения настоящего Федерального закона	18
Конец ознакомительного фрагмента.	20

Н. А. Назаренко

Комментарий к Федеральному закону «Об экспортном контроле» (постатейный)

(с изм., внесенными федеральными законами от 30 декабря 2001 г. № 196–ФЗ, от 29 июня 2004 г. № 58–ФЗ, от 18 июля 2005 г. № 90–ФЗ, от 29 ноября 2007 г. № 283–ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 318–ФЗ, от 7 мая 2009 г. № 89–ФЗ)

Принят Государственной Думой 22 июня 1999 года Одобрен Советом Федерации 2 июля 1999 года

Настоящий Федеральный закон устанавливает принципы осуществления государственной политики, правовые основы деятельности органов государственной власти Российской Федерации в области экспортного контроля, а также определяет права, обязанности и ответственность участников внешнеэкономической деятельности.

1. Система экспортного контроля сформировалась в западных странах на рубеже 40—50-х гг. XX века как совокупность мер, направленных на ограничение темпов экономического и научно-технического развития стран социалистического лагеря. В 1949 г. в США вступил в силу Закон о контроле над экспортом, который создал правовую основу для лицензирования продажи товаров и технологий в социалистические страны на основании особых дискриминационных списков стратегических товаров. В дальнейшем в 1951 г. был принят Закон о контроле над помощью в целях взаимной обороны. Данным законом Президенту США были предоставлены полномочия прекращать военную, финансовую, экономическую помощь странам, допустившим продажу социалистическим странам товаров, на поставки отдельных товаров в которые был наложен запрет.

По инициативе США была образована многосторонняя структура – Координационный комитет по контролю над экспортом (КОКОМ). Решения этой организации не имели обязательной силы для стран-членов и должны были исполняться на основе моральных обязательств после их единогласного принятия¹. В КОКОМ первоначально вошли все страны НАТО (кроме Исландии), а в дальнейшем присоединились Япония и Австралия. Деятельность КОКОМ состояла в разработке и согласовании позиций между государствами-участниками по вопросам экспорта товаров и технологий, которые могли быть использованы для укрепления военно-технического потенциала социалистических стран. В последующем деятельность КОКОМ распространилась также на экспорт товаров, способствовавших усилению экономического потенциала стран социализма.

Содержание системы экспортного контроля, сформированной в рамках КОКОМ, составляли разработка экспортных программ, установление контингентов и выдача лицензий на вывоз отдельных товаров и технологий. Контролируемые товары и технологии подразделялись на три списка:

- 1) оружие и боеприпасы, а также товары, материалы и технологии для их производства;
- 2) оборудование, связанное с использованием атомной энергии;
- 3) промышленное оборудование так называемого двойного назначения, которое в принципе может быть применено в военных целях.

¹ Карпова Н. Н. Экспортный контроль и патентно-лицензионная политика ведущих капиталистических стран. Монография. – М.: ВНИИПИ, 1991. – С. 8.

Товары и технологии, включенные в первые два списка, экспортировать в социалистические страны было запрещено. В отношении товаров и технологий, объединенных в третий список, действовал исключительный порядок: их разрешалось вывозить только после рассмотрения каждого конкретного случая внешнеторговой поставки на консультациях представителей стран – участниц КОКОМ.

С изменением мировой политической ситуации цели экспортного контроля подверглись существенной корректировке с учетом новых угроз международной безопасности. В настоящее время одной из них является угроза распространения оружия массового поражения, средств его доставки, новейшего вооружения и военной техники, созданных на базе высоких технологий и технологий двойного назначения, что приобретает особенно актуальный характер в условиях противодействия международному терроризму.

Претерпели частичные изменения и методы экспортного контроля. Современное мировое сообщество стремится к формированию действенной системы экспортного контроля не на основе принципа эмбарго или запретов на поставки в третьи страны, а на основе обмена информацией между партнерами и принятия единых правил осуществления экспорта товаров и технологий, выработанных посредством взаимных консультаций.

2. Создание национальной системы экспортного контроля в России обусловлено соблюдением принятых международных обязательств, конверсией оборонной промышленности, выходом на внешний рынок большого числа субъектов хозяйственной деятельности различных форм собственности.

В преамбуле комментируемого закона установлены основные направления правовой регламентации системы экспортного контроля в Российской Федерации:

определение принципов осуществления российской государственной политики в сфере экспортного контроля;

установление правовых основ деятельности органов государственной власти Российской Федерации в области экспортного контроля;

закрепление прав, обязанностей и ответственности участников внешнеэкономической деятельности в области, связанной с вывозом из Российской Федерации и ввозом в Российскую Федерацию, в том числе с поставкой или закупкой, продукции военного назначения, с разработкой и производством продукции военного назначения, а также товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники.

Глава I

Общие положения

Статья 1. Основные понятия

Для целей настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

внешнеэкономическая деятельность – внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности (правами на них);

экспортный контроль – комплекс мер, обеспечивающих реализацию установленного настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности (прав на них), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники либо при подготовке и (или) совершении террористических актов;

внутрифирменная программа экспортного контроля – мероприятия организационного, административного, информационного и иного характера, осуществляемые организациями в целях соблюдения правил экспортного контроля;

оружие массового поражения – ядерное, химическое, бактериологическое (биологическое) и токсинное оружие;

средства доставки – ракеты и беспилотные летательные аппараты, способные доставлять оружие массового поражения;

продукция, являющаяся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов, – технические устройства либо ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные или другие вещества, которые в случае их использования при подготовке и (или) совершении террористических актов создают реальную угрозу жизни или здоровью людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в том числе тяжких последствий, сопоставимых с последствиями применения оружия массового поражения. К указанной продукции могут относиться только объекты гражданских прав, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничены в обороте либо получены в результате научно-технической, производственной или иной экономической деятельности, для осуществления которой требуется специальное разрешение (лицензия);

контролируемые товары и технологии – сырье, материалы, оборудование, научно-техническая информация, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности (права на них), которые в силу своих особенностей и свойств могут внести существенный вклад в создание оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной

техники, а также продукция, являющаяся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов;

российские участники внешнеэкономической деятельности (российские лица) – осуществляющие внешнеэкономическую деятельность или перемещающие товары, информацию, результаты интеллектуальной деятельности (права на них) через таможенную границу Российской Федерации юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, и физические лица, являющиеся гражданами Российской Федерации или получившими вид на жительство в Российской Федерации иностранными гражданами, в том числе физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей в соответствии с законодательством Российской Федерации;

иностранные лица – юридические лица и организации в иной организационно-правовой форме, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены; физические лица, гражданская правоспособность и гражданская дееспособность которых определяются по праву иностранного государства, гражданами которого они являются, и лица без гражданства, гражданская дееспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором данные лица имеют постоянное место жительства.

1. Комментируемая статья содержит определения понятий, необходимых для правильного и единообразного применения норм Федерального закона «Об экспортном контроле».

2. Понятие «внешнеэкономическая деятельность» (далее – ВЭД) определяется посредством перечисления ее видов; среди них, в частности, названы внешнеторговая деятельность, инвестиционное сотрудничество, производственная кооперация, валютные и финансово-кредитные операции. Указанные виды деятельности осуществляются в сфере международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности (правами на них). При этом как международный обмен следует рассматривать не только поставку товаров, предоставление информации, результатов интеллектуальной деятельности за границу, но и их передачу иностранному лицу на территории Российской Федерации.

Анализ действующего российского законодательства позволяет раскрыть отдельные аспекты внешнеэкономической деятельности.

Так, согласно п. 4 ст. 2 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», внешнеторговая деятельность представляет собой деятельность по осуществлению сделок в области внешней торговли товарами, услугами, информацией и интеллектуальной собственностью.

При этом под внешней торговлей товарами следует понимать их экспорт или импорт, т. е. вывоз (ввоз) товаров без обязательств об их обратном ввозе (вывозе). Если перемещение товаров происходит с одной части таможенной территории Российской Федерации на другую, и эти части не связаны между собой сухопутной территорией Российской Федерации, через таможенную территорию иностранного государства, то такое перемещение не является внешней торговлей товарами.

В соответствии с п. 26 ст. 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» товарами как предметами внешнеторговой деятельности признается движимое имущество, отнесенные к недвижимому имуществу воздушные, морские суда, суда внутреннего плавания и смешанного (река – море) плавания и космические объекты, а также электрическая энергия и другие виды энергии. При этом отмечается, что транспортные средства, используемые по договору о международных перевозках, не рассматриваются в качестве товара.

Аналогичным образом определяется понятие товаров в Таможенном кодексе РФ, согласно которому товары – любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, а также перемещаемые через таможенную границу отнесенные к недвижимым вещам транспортные средства. В соответствии с таможенным законодательством к транспортным средствам относятся любые морское (речное) судно (включая самоходные и несамоходные лихтеры и баржи, а также судно на подводных крыльях), судно на воздушной подушке, воздушное судно, автотранспортное средство (включая прицепы, полуприцепы и комбинированные транспортные средства) или единица железнодорожного подвижного состава, а также их штатные запасные части, принадлежности и оборудование, содержащиеся в их штатных баках горюче-смазочные материалы и топливо, если они перевозятся вместе с транспортными средствами. Если указанные транспортные средства используются в международных перевозках для платной перевозки лиц либо для платной или бесплатной промышленной или коммерческой перевозки товаров, то они не рассматриваются в качестве товаров для таможенных целей.

Важное значение при определении понятия товаров как предметов внешнеэкономической деятельности имеет выяснение содержания категорий «движимые» и «недвижимые» вещи. Согласно ст. 130 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), движимыми являются все вещи (включая деньги и ценные бумаги), не отнесенные законом к недвижимости. В свою очередь к недвижимым вещам можно отнести:

1) земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства;

2) подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты;

3) иное имущество, определенное законом в качестве недвижимости.

Внешняя торговля интеллектуальной собственностью означает передачу исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или предоставление права на использование объектов интеллектуальной собственности российским лицом иностранному лицу либо иностранным лицом российскому лицу.

В соответствии со ст. 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

1) произведения науки, литературы и искусства;

2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

3) базы данных;

4) исполнения;

5) фонограммы;

6) сообщение в эфир или по кабелю радио– или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);

7) изобретения;

8) полезные модели;

9) промышленные образцы;

10) селекционные достижения;

11) топологии интегральных микросхем;

12) секреты производства (ноу-хау);

13) фирменные наименования;

14) товарные знаки и знаки обслуживания;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

Гражданское законодательство предполагает, что в экономический оборот вовлекаются не только и не столько результаты интеллектуальной деятельности, но прежде всего имущественные права на них. В то же время требования экспортного контроля могут распространяться не только на исключительные права, но и на иные права, указанные в четвертой части ГК РФ (право следования, право доступа и т. д.).

Внешняя торговля услугами выражается в виде оказания услуг (выполнения работ) и включает в себя производство, распределение, маркетинг, доставку услуг (работ). Согласно ст. 33 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», внешняя торговля услугами осуществляется следующими способами:

- 1) с территории Российской Федерации на территорию иностранного государства;
- 2) с территории иностранного государства на территорию Российской Федерации;
- 3) на территории Российской Федерации иностранному заказчику услуг;
- 4) на территории иностранного государства российскому заказчику услуг;
- 5) российским исполнителем услуг, не имеющим коммерческого присутствия на территории иностранного государства, путем присутствия его или уполномоченных действовать от его имени лиц на территории иностранного государства;
- 6) иностранным исполнителем услуг, не имеющим коммерческого присутствия на территории Российской Федерации, путем присутствия его или уполномоченных действовать от его имени иностранных лиц на территории Российской Федерации;
- 7) российским исполнителем услуг путем коммерческого присутствия на территории иностранного государства;
- 8) иностранным исполнителем услуг путем коммерческого присутствия на территории Российской Федерации.

Под работами понимаются действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении, например ремонте, получении новой информации и т. п. Понятием «работы» охватываются все виды подрядных работ, в том числе и деятельность, осуществляемая по договорам на выполнение проектных и изыскательских работ (гл. 37 ГК РФ) и по договорам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (гл. 38 ГК РФ). Услуга, в отличие, от работы представляет собой действия или деятельность, осуществляемые по заказу, которые не имеют материального результата. Понятие услуг включает в себя транспортные услуги, экспедиционные услуги (гл. 40, 41 ГК РФ), возмездное оказание услуг (гл. 39 ГК РФ) и т. п.

Внешняя торговля информацией может быть выражена либо в форме внешней торговли товарами, если составной частью товаров является информация, либо в форме внешней торговли интеллектуальной собственностью, если передача информации осуществляется как передача прав на объекты интеллектуальной собственности, либо в форме внешней торговли услугами – во всех остальных случаях.

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», информация есть сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления. Учитывая, что информация не может существовать вне материального носителя, многие исследователи отмечают, что объектом правового регулирования могут быть только «информационные ресурсы», «информационные системы», «информационные технологии и средства их обеспечения», а не информация сама по себе. В Законе об информации, информационных технологиях и о защите информации «информационная система» определяется как совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств (п. 3 ст. 2). Под «информационными технологиями» понимаются процессы, методы поиска, сбора, хранения, обработки, предоставления, распространения информации и способы

осуществления таких процессов и методов (п. 2 ст. 2). В качестве государственных информационных ресурсов рассматривается информация, содержащаяся в государственных информационных системах, а также иные имеющиеся в распоряжении государственных органов сведения и документы (п. 9 ст. 14).

Следует отметить, что с 1 января 2008 г. информация как таковая исключена из перечня самостоятельных объектов гражданских прав, предусмотренного ст. 128 ГК РФ². В то же время п. 1 ст. 5 Закона об информации, информационных технологиях и о защите информации устанавливает, что информация может являться объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений.

Нормативное определение инвестиционной деятельности содержится в ст. 1 Федерального закона от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», согласно которой инвестиционная деятельность – это вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта. При этом под инвестициями следует понимать денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности.

К внешнеэкономической деятельности можно также отнести научно-техническое сотрудничество, производственную кооперацию и т. п.

По смыслу ст. 107 Гражданского кодекса РФ, производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц (в случаях, предусмотренных законом или учредительными документами) на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Деятельность производственного кооператива может быть связана с производством, переработкой, сбытом промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнением работ, торговлей, бытовым обслуживанием, оказанием других услуг. Кооператив является юридическим лицом – коммерческой организацией. Правовой статус производственных кооперативов более подробно регламентирован Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

Вопросы развития производственной кооперации имеют особое значение в условиях сложившихся технологических взаимосвязей между научно-техническими и производственными потенциалами государств – участников Содружества Независимых Государств. В целях обеспечения благоприятных условий для развития взаимовыгодной производственной кооперации между предприятиями и отраслями государств – участников Содружества Независимых Государств было заключено Соглашение об общих условиях и механизме поддержки развития производственной кооперации предприятий отраслей государств – участников Содружества Независимых Государств (Ашгабат, 23 декабря 1993 г.).

В области производственной и научно-технической кооперации предприятий оборонных отраслей промышленности Российская Федерация присоединилась к Соглашению о принципах обеспечения Вооруженных Сил государств – участников СНГ вооружением, военной техникой и другими материальными средствами, организации научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (1992). Правительство РФ заключило двусторонние соглашения о производственной и научно-технической кооперации предприятий оборонных отраслей промышленности с Белоруссией (1994), Казахстаном (1994), Украиной (1995), и Кыргызстаном (1992). Названными соглашениями предусмотрен более упрощенный порядок соверше-

² См.: статья 17 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2006. – № 52. – Ст. 5497.

ния внешнеторговых сделок в отношении продукции военного назначения, чем с другими иностранными государствами.

3. Под экспортным контролем, по смыслу абз. 3 комментируемой статьи, следует понимать комплекс мер, обеспечивающих реализацию установленного законодательством порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении таких ее предметов, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники либо при подготовке и (или) совершении террористических актов. Определение понятия экспортного контроля содержится также в Соглашении о единых мерах нетарифного регулирования при формировании Таможенного союза (Москва, 22 октября 1997 г.). Данное определение носит чуть более узкий характер, поскольку обозначает экспортный контроль как систему мер, которая действует в целях защиты национальных интересов государств – участников соглашений о Таможенном союзе при осуществлении внешнеторговой деятельности в отношении вооружений, военной техники и товаров двойного назначения, а также соблюдения международных обязательств Сторон по нераспространению оружия массового уничтожения и иных наиболее опасных видов оружия и технологий их создания. Таким образом, согласно приведенному выше определению, экспортный контроль распространяется только на внешнеторговую деятельность. Кроме того, система экспортного контроля в аспекте вышеуказанного определения не относит к числу его объектов товары и технологии, которые могут быть использованы при подготовке и (или) совершении террористических актов.

В любом случае, экспортный контроль основан на особом ограничительном порядке перемещения через таможенную границу Российской Федерации определенных товаров и технологий, включенных в специальные контрольные списки (см. комментарий к ст. 6). Такой специфический порядок экспорта связан с защитой интересов Российской Федерации; реализацией принятых Российской Федерацией международных обязательств в области нераспространения оружия массового поражения, средств его доставки, а также в области контроля за экспортом продукции военного и двойного назначения; созданием условий для интеграции экономики Российской Федерации в мировую экономику, а также с осуществляемым Российской Федерацией противодействием международному терроризму. Комплекс мер, образующих систему экспортного контроля, включает в себя организационные, административные, информационные и иные мероприятия. Основные методы осуществления экспортного контроля перечислены в ст. 7 комментируемого закона.

4. Под внутрифирменной программой экспортного контроля понимаются мероприятия организационного, административного, информационного и иного характера, осуществляемые организациями в целях соблюдения правил экспортного контроля. Организационные мероприятия предполагают установленное на уровне организации регламентирование действий сотрудников при проведении переговоров, заключении и реализации внешнеэкономических сделок, обеспечивающее соблюдение законодательства в области экспортного контроля (приказ, стандарт предприятия, инструкция и т. п.). Мероприятия административного характера связаны с установлением наказаний за нарушение порядка деятельности организации при осуществлении внешнеэкономических операций в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Мероприятия информационного характера выражаются в определении правил, обеспечивающих информационный обмен с государственными органами по вопросам экспортного контроля, а также установлении обязанностей сотрудников по поддержанию актуальности имеющейся в организации информации о действующих правилах и требованиях экспортного контроля, обучении и повышении квалификации персонала, ответственного за вопросы экспортного контроля.

О порядке создания внутрифирменных программ экспортного контроля и государственной аккредитации организаций, создавших такие программы, см. комментарий к ст. 16.

5. Согласно выработанному Организацией Объединенных Наций определению, к оружию массового поражения относится такое оружие, которое действует путем взрыва или при помощи радиоактивных материалов, а также смертоносное химическое и бактериологическое оружие и любое иное оружие, которое будет разработано в будущем, обладающее свойствами атомной бомбы или другого упомянутого выше оружия³. В Законе об экспортном контроле перечислены виды оружия массового поражения: ядерное, химическое, бактериологическое (биологическое) и токсинное оружие.

Ядерное оружие – оружие, основанное на использовании внутриядерной энергии, высвобождающейся при реакции, имеющей характер взрыва. Ядерный взрыв обладает четырьмя поражающими факторами: ударной волной, световым излучением, проникающей радиацией и радиоактивным заражением местности. Средством поражения в ядерном оружии является ядерный заряд, т. е. устройство, содержащее запас ядерной энергии. Последнее заключено в определенных веществах и приспособлениях, обеспечивающих быстрое освобождение энергии для осуществления ядерного взрыва.

Химическое оружие – оружие, основу которого составляют отравляющие вещества нервно-паралитического, кожно-нарывного, общедовитого или удушающего действия. Поражающее действие химического оружия основано на токсичных свойствах химических соединений, которые, находясь в парообразном, жидком или аэрозольном состоянии, могут проникать в организм через органы дыхания, кожные покровы, слизистые оболочки, пищевой тракт. Оно предназначено для уничтожения живой силы, но может быть использовано и для заражения местности, вооружения, боевой техники и различных тыловых объектов.

Детальное определение понятия химического оружия дается в Конвенции о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении 1993 г. (Пражской). В соответствии с ней к химическому оружию относятся (в совокупности или в отдельности):

а) токсичные химикаты и их прекурсоры, за исключением тех случаев, когда они предназначены для целей, не запрещаемых по этой Конвенции, при том условии, что их виды и количество соответствуют таким целям;

б) боеприпасы и устройства, специально предназначенные для смертельного поражения или причинения иного вреда за счет токсичных свойств указанных токсичных химикатов, высвобождаемых в результате применения таких боеприпасов и устройств;

в) любое оборудование, специально предназначенное для использования непосредственно в связи с применением указанных боеприпасов и устройств.

Основу поражающего действия бактериологического (биологического) оружия составляют бактериальные средства, к которым относятся болезнетворные микробы (бактерии, вирусы, риккетсии, грибки) и вырабатываемые некоторыми бактериями яды (токсины). К бактериальным средствам, предназначенным для поражения людей, относятся возбудители чумы, оспы, сибирской язвы, туляремии, бруцеллеза, холеры и других болезней. Бактериальные средства могут применяться с помощью специальных ракет, артиллерийских снарядов, авиационных бомб и других боеприпасов.

В соответствии с Конвенцией о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) оружия и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. токсинное оружие – это оружие, оборудование или средства доставки, предназначенные для использования токсинов во враждебных целях или вооруженных конфликтах. Под токсинами понимаются ядовитые белковые или полипептидные вещества, продукты обмена

³ Резолюции и решения Генеральной Ассамблеи ООН, принятые на XXII сессии. Нью-Йорк. – М., 1968. – С. 47.

веществ ряда микроорганизмов (например, палочки ботулизма), а также некоторых ядовитых животных, пресмыкающихся и растений, способные вызывать заболевание или гибель человека и животных.

Под токсическим химикатом понимается любой химикат, который за счет своего химического воздействия на жизненные процессы может вызвать летальный исход, временный инкапситурующий эффект или причинить посторонний вред человеку или животным. Сюда относятся все химикаты, независимо от их происхождения (бактериального, растительного или животного) или способа их производства и независимо от того, произведены ли они на объектах, в боеприпасах или где-либо еще. Прекурсор – это любой химический реагент, участвующий в любой стадии производства токсического химиката каким бы то ни было способом. Сюда относится любой ключевой компонент бинарной или многокомпонентной химической системы, т. е. прекурсор, играющий самую важную роль в определении токсичных свойств конечного продукта и быстро реагирующих с другими химикатами в бинарной или многокомпонентной системе (Перечень запрещенных токсичных химикатов и их прекурсоров дается в приложении по химикатам к Конвенции 1992 г.).

6. В качестве средств доставки оружия массового поражения рассматриваются используемые для его перемещения к месту применения ракеты и беспилотные летательные аппараты. Так, например, для употребления ядерного заряда в качестве ядерного оружия для доставки его к месту применения ядерный заряд помещают в авиационную бомбу, боевую головку ракеты, в торпеду и другие средства доставки. В то же время применение бактериологического оружия может быть связано с использованием специфических способов его доставки, например, распространение зараженных грызунов (мышей, крыс, сусликов, хорьков), насекомых (мух, комаров, клещей), проведение диверсии путем заражения источников воды, фуража и продуктов питания. Однако подобные способы не рассматриваются в качестве средств доставки оружия массового поражения в аспекте сферы правового регулирования комментируемого закона.

7. Федеральным законом от 29 ноября 2007 г. № 283-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об экспортном контроле», вступившим в силу с 1 января 2008 г., статья первая Закона об экспортном контроле была дополнена определением нового понятия «продукция, являющаяся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов». Появление данного термина обусловлено необходимостью создания правовой основы для использования института экспортного контроля в качестве меры противодействия терроризму. К продукции, являющейся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов, относятся технические устройства либо ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные или другие вещества, которые в случае их использования при подготовке и (или) совершении террористических актов создают реальную угрозу жизни или здоровью людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в том числе тяжких последствий, сопоставимых с последствиями применения оружия массового поражения. В соответствии с Федеральным законом от 6 марта 2006 г. № 35-ФЗ «О противодействии терроризму» под террористическим актом следует понимать совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в целях воздействия на принятие решения органами власти или международными организациями, а также угрозу совершения указанных действий в тех же целях.

В целях исключения расширенного толкования данного понятия в комментируемой статье определяется, что к указанной продукции могут относиться только объекты гражданских прав, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничены в обороте либо получены в результате научно-технической, производственной или иной экономи-

ческой деятельности, для осуществления которой требуется специальное разрешение (лицензия).

Согласно ст. 129 ГК РФ, объекты гражданских прав по общему правилу могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом. Существующие ограничения оборотоспособности объектов гражданских прав выражаются в виде их изъятия из оборота (недопущение нахождения их в обороте) или ограничения в обороте (установление ограниченного круга участников оборота, которым могут принадлежать отдельные объекты гражданских прав, либо установление возможности нахождения объектов гражданских прав в обороте только по специальному разрешению). При этом виды ограниченно оборотоспособных объектов гражданских прав определяются в порядке, установленном законом. Например, Федеральным законом от 5 мая 1997 г. № 18 ст. 2105 «Об уничтожении химического оружия» к ограниченно оборотоспособным объектам гражданских прав отнесены отходы, образующиеся в процессе уничтожения химического оружия. Согласно Федеральному закону от 19 июля 1997 г. № 109-ФЗ «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами» оборот пестицидов ограниченного использования, которые имеют, по результатам регистрационных испытаний пестицидов и агрохимикатов, повышенную вероятность негативного воздействия на здоровье людей и (или) окружающую среду, осуществляется на основании специального разрешения.

В отношении применения правовой нормы об определении видов ограниченно оборотоспособных объектов гражданских прав необходимо учитывать положения ст. 4 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». В указанной статье предусмотрено, что изданные до введения в действие части первой ГК РФ нормативные акты Президента РФ, не являющиеся законами, по вопросам, которые, согласно части первой ГК РФ, могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов. В связи с этим необходимо отметить, что в настоящее время действует Перечень видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена, утвержденный Указом Президента РФ от 22 февраля 1992 г. № 179.

Перечень видов научно-технической, производственной или иной экономической деятельности, в результате которой возникают объекты гражданских прав, нахождение в обороте которых требует специального разрешения (лицензии), определен ст. 17 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Это, в частности, разработка, производство, ремонт, испытание авиационной техники, в том числе авиационной техники двойного назначения; разработка, производство, ремонт, утилизация вооружения и военной техники, торговля вооружением и военной техникой и т. п.

8. Контролируемыми товарами и технологиями в аспекте осуществления экспортного контроля признаются сырье, материалы, оборудование, научно-техническая информация, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности (права на них), которые в силу своих особенностей и свойств могут внести существенный вклад в создание оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники, а также продукция, являющаяся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов. При этом к категории «товары» могут быть отнесены используемые в указанных целях сырье, материалы и оборудование, а к числу «технологий» – соответствующие работы, услуги, а также научно-техническая информация.

9. В абзаце 9 комментируемой статьи раскрывается содержание понятия «российские участники внешнеэкономической деятельности». В целях применения законодательства об экспортном контроле в качестве таковых рассматриваются не только лица, непосредственно осуществляющие внешнеэкономическую деятельность, но также все лица, перемещающие

товары, информацию, результаты интеллектуальной деятельности (права на них) через таможенную границу Российской Федерации.

Среди российских участников внешнеэкономической деятельности можно выделить:

юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации;

физические лица, являющиеся гражданами Российской Федерации или получившими вид на жительство в Российской Федерации иностранными гражданами, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Порядок создания юридических лиц, а также регистрации физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, регламентирован гражданским законодательством. Согласно п. 2 ст. 51 ГК РФ, юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц. Непосредственно порядок государственной регистрации указанных субъектов определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

10. Под иностранными лицами в комментируемом законе понимаются:

1) юридические лица и организации в иной организационно-правовой форме, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены;

2) физические лица: иностранные граждане и лица без гражданства. Гражданская правоспособность и гражданская дееспособность иностранных граждан определяются по праву иностранного государства, гражданами которого они являются. Гражданская дееспособность лиц без гражданства определяется по праву иностранного государства, в котором данные лица имеют постоянное место жительства.

Статья 2. Сфера применения настоящего Федерального закона

Настоящий Федеральный закон регулирует отношения органов государственной власти Российской Федерации и российских участников внешнеэкономической деятельности при осуществлении экспортного контроля.

Действие настоящего Федерального закона распространяется на внешнеэкономическую деятельность в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности (прав на них), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники либо при подготовке и (или) совершении террористических актов, в части осуществления экспортного контроля в целях, установленных настоящим Федеральным законом.

Экспортный контроль в отношении вооружения и военной техники, а также информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности (прав на них), являющихся продукцией военного назначения, осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации в области военно-технического сотрудничества.

1. В статье 2 определена сфера применения комментируемого закона, т. е. такие общественные отношения, которые образуют предмет его правового регулирования. Положения данного закона распространяются на общественные отношения, связанные с осуществлением экспортного контроля, иначе говоря, отношения по государственному регулированию порядка заключения внешнеэкономических сделок с контролируруемыми товарами и технологиями. Можно выделить два основных вида таких отношений:

- 1) отношения по непосредственному осуществлению экспортного контроля;
- 2) отношения по организации функционирования системы экспортного контроля.

Субъектами отношений первого типа являются органы государственной власти Российской Федерации и российские участники внешнеэкономической деятельности. Следует отметить, что иностранные лица не рассматриваются в качестве субъектов отношений, связанных с осуществлением экспортного контроля, поскольку в комментируемом законе установлен правовой статус только российских участников внешнеэкономической деятельности в сфере экспортного контроля посредством определения их прав, обязанностей и ответственности.

В правоотношениях по организации осуществления экспортного контроля участвуют только органы государственной власти. С учетом положений комментируемого закона правовой статус органов государственной власти Российской Федерации как участников отношений, связанных с осуществлением экспортного контроля, реализуют не только собственно органы государственной власти, но и органы государственного управления. К числу органов государственной власти, задействованных в механизме экспортного контроля, следует отнести Президента Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, федеральные органы исполнительной власти (Министерство обороны Российской Федерации, Министерство иностранных дел Российской Федерации, Федеральную таможенную службу, а также специально уполномоченный федеральный орган исполнительной власти в области экспортного контроля – Федеральную службу по техническому и экспортному контролю). Межведомственный координационный орган по экспортному контролю (Комиссия по экспортному контролю), а также Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» участвуют в некоторых отноше-

ниях по организации функционирования системы экспортного контроля на правах органов государственной власти.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.