

Методические рекомендации
«О вопросах, возникающих при
составлении административных
протоколов по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ»
(для членов муниципальных комиссий по делам
несовершеннолетних и защите их прав
Новосибирской области, сотрудников
территориальных органов МВД России на районном
уровне, подчиненных ГУ МВД России по
Новосибирской области)

СОГЛАСОВАНО:

Заместитель председателя
комиссии по делам
несовершеннолетних
и защите их прав на территории
Новосибирской области


Я.А. Фролов

«5» марта 2018

СОГЛАСОВАНО:

Заместитель начальника полиции
ГУ МВД России по
Новосибирской области
(по охране общественного порядка)


Ю.И. Золотов

«5» марта 2018

Оглавление

Каковы сроки давности привлечения к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.	3
В течение какого срока возможно повторное привлечение к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ?.....	3
Кто может являться свидетелем по делу об административном правонарушении?	3
Может ли ребенок, ставший свидетелем правонарушения, быть опрошен без участия (в отсутствие) родителей (законных представителей), если ему 13 лет?.....	4
Требуется ли подтверждение отказа лица, привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, подписания протокола об административном правонарушении, от получения копии данного протокола?.....	4
Может ли быть в отсутствие лица составлен протокол об административном правонарушении?	5
Возможно ли приостановление сроков давности привлечения к административной ответственности в случае длительной болезни гражданина или в случае назначения экспертизы?	5
Могут ли должностные лица органов внутренних дел прекратить производство по делу об административном правонарушении?.....	6
Порядок оформления административного протокола по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.	6
Сроки направления протокола об административном правонарушении в КДНиЗП для рассмотрения дела об административном правонарушении. ..	7
К протоколу об административном правонарушении по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ прилагаются:	7
Приложение № 1	9
Примерные фабулы административных правонарушений, используемые при составлении протокола по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ	9

Каковы сроки давности привлечения к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.

Учитывая, что длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ, является таковым. При этом срок давности исчисляется со дня его обнаружения. Днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Дата выявления административного правонарушения (которая указывается в «факте» административного протокола) не всегда совпадает с датой составления административного протокола (см. ч. 2 ст. 28.5 КоАП РФ).

Таким образом, при рассмотрении КДНиЗП административного материала сроки давности составляют два месяца со дня выявления административного правонарушения.

В течение какого срока возможно повторное привлечение к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ?

Моментом начала течения указанного срока является дата вступления в законную силу ранее вынесенного постановления по тому же составу административного правонарушения (Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 07.03.2007)).

Кто может являться свидетелем по делу об административном правонарушении?

В соответствии с ч. 1 ст. 25.6 КоАП РФ в качестве свидетеля по делу об административном правонарушении может быть вызвано лицо, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению.

Свидетель обязан явиться по вызову должностного лица, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, и дать правдивые показания: сообщить все известное ему по делу, ответить на поставленные вопросы и удостоверить своей подписью в соответствующем протоколе правильность занесения его показаний.

Лицо, в присутствии которого произошел отказ от подписания протокола, дачи объяснений, получения копии протокола, свидетелем не

является, так как ему не известны обстоятельства дела, подлежащие установлению в соответствии со ст. 26.1 КоАП РФ.

Может ли ребенок, ставший свидетелем правонарушения, быть опрошен без участия (в отсутствие) родителей (законных представителей), если ему 13 лет?

Согласно положению ч. 4 ст. 25.6 КоАП РФ при опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего возраста четырнадцати лет, обязательно присутствие педагога или психолога. В случае необходимости опрос проводится в присутствии законного представителя несовершеннолетнего свидетеля.

Определение наличия или отсутствия данной необходимости является полномочием должностного лица, органа, ведущего производство по делу об административном правонарушении.

Требуется ли подтверждение отказа лица, привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, подписания протокола об административном правонарушении, от получения копии данного протокола?

Согласно ч. 2 ст. 25.7 КоАП РФ присутствие понятых обязательно только в случаях, предусмотренных главой 27 Кодекса, которая содержит указание на присутствие понятых при осуществлении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, закрепленных в статьях 27.7, 27.8, 27.9, 27.10, 27.13, 27.14. Присутствие понятых при применении других мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении (доставление, административное задержание, привод, медицинское освидетельствование на состояние опьянения) в КоАП РФ не предусмотрено, поэтому присутствия понятых при применении этих мер не требуется (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 23.11.2005).

Подтверждение факта отказа лица, привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, подписания протокола об административном правонарушении, от получения копии данного протокола не относится к мерам обеспечения производства по делам об административных правонарушениях, следовательно, понятые в данном случае не требуются.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ в случае отказа лица, привлекаемого к административной ответственности, от подписания протокола, в нем делается соответствующая запись, обязанность фиксации данного факта в присутствии свидетелей КоАП РФ не устанавливается.

Может ли быть в отсутствие лица составлен протокол об административном правонарушении?

В соответствии с частями 4.1. и 5 ст. 28.2. КоАП РФ в случае неявки родителя или иного законного представителя, или их представителя, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола. В данном случае в протоколе об административном правонарушении делается отметка о причине невозможности его подписания.

То есть, при получении материала об административном правонарушении КДНиЗП должна проверить: есть ли в протоколе подпись лица, привлекаемого к административной ответственности, либо отметка об отказе подписать протокол, либо отметка о составлении протокола в отсутствие лица.

В случае, если в протоколе сделана отметка «ФИО о месте и времени составления протокола извещен (а), для составления протокола не явился (ась)», то члены КДНиЗП должны также проверить наличие в материалах дела: документа, подтверждающего извещение лица, привлекаемого к административной ответственности о месте и времени составления протокола; документа, свидетельствующего о направлении копии протокола правонарушителю.

В случае отсутствия указанных отметок или подтверждающих документов, материалы дела об административном правонарушении, определением должны быть возвращены должностному лицу, которое дело возбудило (п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ).

Возможно ли приостановление сроков давности привлечения к административной ответственности в случае длительной болезни гражданина или в случае назначения экспертизы?

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения (за днем обнаружения правонарушения).

Проверяя соблюдение срока давности привлечения к административной ответственности, необходимо учитывать, что КоАП РФ предусматривает единственный случай приостановления течения этого срока. Таким случаем является удовлетворение ходатайства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, о рассмотрении дела по месту его жительства, когда время пересылки дела не включается в срок давности привлечения к административной ответственности (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Могут ли должностные лица органов внутренних дел прекратить производство по делу об административном правонарушении?

Как следует из содержания ч. 1 ст. 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в ст. 24.5 КоАП РФ, орган, должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении с соблюдением требований, предусмотренных ст. 29.10 КоАП РФ.

Приведенные нормы в равной степени обязательны как для должностных лиц МВД, так и для КДНиЗП. Это означает, что, если по делу об административном правонарушении любое из обстоятельств, перечисленных в ст. 24.5 КоАП, наступило до направления дела в КДНиЗП, то должностное лицо, в производстве которого находится это дело, обязано вынести постановление о прекращении производства по делу, а не направлять его в КДНиЗП («Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2010 года» (в ред. Постановления Президиума Верховного Суда РФ от 08.12.2010)).

Порядок оформления административного протокола по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.

В протоколе об административном правонарушении указываются:

- дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, место, время совершения и событие административного правонарушения;
- сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, статья КоАП РФ, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, ему разъясняются права, предусмотренные ч.1 ст. 25.1 КоАП РФ. В разделе «Сведения о лице, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении» указываются все сведения, предусмотренные бланком административного протокола: фамилия, имя, отчество, дата рождения, место рождения, гражданство, адрес регистрации по месту жительства, государство, край (область), район, населенный пункт, улица, дом, квартира, домашний телефон, место работы, должность, рабочий телефон, доход в месяц, семейное положение, дети на иждивении, документ, удостоверяющий личность, серия, №, дата выдачи документа, когда и кем выдан документ (если таковые сведения имеются). Проставляются результаты проверки по АБ, ИЦ.

В фабуле протокола в обязательном порядке указывается, что родитель либо иной законный представитель ненадлежащим образом исполняет обязанности по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетнего сына (дочери).

В протоколе указываются: фамилия, имя и отчество, адрес свидетелей (если таковые имеются), им разъясняется права и обязанности свидетеля, предусмотренные ст. 25.6 КоАП РФ, свидетель ставит свою подпись в протоколе. Разъясняются права и обязанности лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении предусмотренные статьей 51 Конституции РФ и ст. 25.1, 25.3, 25.4 КоАП РФ.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Далее ставится подпись лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении и подпись лица, составившего протокол.

В разделе «Определение о передаче дела» указывается должность, фамилия, инициалы должностного лица территориального органа МВД, вынесшего определение о передачи дела об административном правонарушении, с указанием о передаче дела на рассмотрение в КДНиЗП (п. 5 ч.1 ст. 29.4 КоАП РФ).

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

Сроки направления протокола об административном правонарушении в КДНиЗП для рассмотрения дела об административном правонарушении.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ направляется в КДНиЗП по месту жительства привлекаемого лица в течение трех суток с момента составления протокола об административном правонарушении (ч. 1 ст. 28.8 КоАП РФ).

В случае, если протокол об административном правонарушении составлен неправомочным лицом, а также в иных случаях, предусмотренных пунктом 4 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ, недостатки устраняются в срок не более трех суток со дня их поступления (получения). Материалы дела об административном правонарушении с внесенными в них изменениями и дополнениями возвращаются в течение суток со дня устранения соответствующих недостатков (ч. 3 ст. 28.8 КоАП РФ).

К протоколу об административном правонарушении по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ прилагаются:

- копии документов, подтверждающих родство привлекаемого лица и несовершеннолетнего (паспорта, свидетельства о рождении);

- объяснения от виновного лица и членов его семьи;
- акт обследования материально-бытовых условий проживания несовершеннолетних детей;
- объяснения свидетелей: соседей или представителей сельских советов, управляющих компаний, старших по подъезду (дому) и т.п.;
- характеризующий материал из образовательных, медицинских, социальных учреждений системы профилактики и иных организаций;
- характеристика от участкового уполномоченного полиции или справка о проведенной профилактической работе (в случае, если законный представитель состоит на учете в полиции);
- акт о помещении несовершеннолетнего в специализированное учреждение для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, или акт о выявлении подкинутого или заблудившегося ребенка (при его наличии).

Примерные фабулы административных правонарушений, используемые при составлении протокола по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ:

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), систематически употребляет спиртные напитки, выражается грубой нецензурной бранью в присутствии сына, устраивает скандалы, чем наносит вред его психическому, духовному и нравственному развитию»;

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), не контролирует поведение ребенка вне дома, не организует его досуг, не прививает ему нормы поведения в обществе, не воспитывает в ребенке уважение к общественному мнению, что послужило причиной совершения подростком противоправного деяния, предусмотренного ст. ___ УК РФ»;

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), не контролирует его поведение, проживает отдельно, судьбой ребенка не интересуется, подросток предоставлен сам себе, мать никакого влияния на сына не имеет, в результате чего несовершеннолетний систематически уходит из дома, мать о его местонахождении ничего не знает, действий по розыску ребенка не предпринимает»;

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), постоянного места работы не имеет, живет на детское пособие, не обеспечивает ребенка продуктами питания, необходимой одеждой. У сына нет своего спального места, постельного белья, предметов личной гигиены. Несовершеннолетний приходит в школу грязный, неопрятный, так как мать не проявляет заботу о своем ребенке, тем самым наносит вред его психическому, духовному и нравственному развитию»;

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), не контролирует посещение ребенком занятий в школе, выполнение им домашних заданий, не интересуется его успеваемостью, не обеспечивает учебниками и учебными принадлежностями, не обеспечивает

средствами на проезд до школы, не принимает мер к получению сыном общего образования»;

«14.11.2018 в 12.00 ч. выявлена гражданка (ФИО, дата рождения), которая в период с мая 2018 г. по 14.11.2018 г. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сына (ФИО, дата рождения), не заботится о здоровье ребенка, а именно: не выполняет рекомендации участкового педиатра, не проводит выписанное врачом лечение».