

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Саратовская государственная юридическая академия»

**А.В. Злобин, О.О. Ильгова, А.А. Краснощеков,
О.А. Лакаев, Т.А. Смагина, И.В. Швецова**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
для комиссий по делам несовершеннолетних
и защите их прав по рассмотрению дел
об административных правонарушениях
и иных дел (материалов)**

Часть I

Под редакцией
директора Института второго высшего и дополнительного
профессионального образования ФГБОУ ВПО «СГЮА»,
кандидата юридических наук, доцента
Е.В. Ильговой

Саратов
2015

УДК 342.94 (094.4072.8)

ББК 67.401

М 54

Подготовлены в рамках научно-методического проекта № НМ 3400 «Научно-методическое обеспечение деятельности комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав» в соответствии с заданием № 2014/2005 на выполнение государственных работ в сфере научной деятельности в рамках базовой части государственного задания Минобрнауки России.

М 54 **Методические рекомендации для комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав по рассмотрению дел об административных правонарушениях и иных дел (материалов)** в 3 ч. / сост.: А.В. Злобин, О.О. Ильгова, А.А. Краснощеков, О.А. Лакаев, Т. А.Смагина, И.В. Швецова; ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия». — Саратов: «ИП Коваль Ю.В.», 2015.— 64 с.

ISBN 978–5–9906938–2–1

Ч. 1 : 64 с.

ISBN 978–5–9906938–3–8

Данное методическое пособие предназначено для специалистов КДНиЗП, сотрудников органов внутренних дел, а также для сотрудников органов прокуратуры осуществляющих надзор за соблюдением прав и свобод несовершеннолетних.

При составлении пособия авторами ставилась цель дать разъяснения и комментарии некоторых проблемных вопросов возникающих при применении общих положений КоАП РФ, а также вопросов, возникающих при применении норм КоАП РФ регулирующих производство по делам об административных правонарушениях на стадиях возбуждения и рассмотрения дел об административных правонарушениях.

УДК 342.94 (094.4072.8)

ББК 67.401

ISBN 978-5-9906938-3-8 (Ч. 1)
ISBN 978-5-9906938-2-1

© ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная
юридическая академия», 2015
© Авторы, 2015
© ИП Коваль Ю.В., 2015

СОДЕРЖАНИЕ

1. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 1–4 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	4
2. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 24–26 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	17
3. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 27–28 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	37
4. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 29–32 ГЛАВЫ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	48

1. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 1–4 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

1.1. Что делать, если подросток совершил правонарушение в возрасте 17 лет, а к моменту рассмотрения на заседании комиссии его дела ему уже исполнилось 18 лет?

Согласно части 1 ст. 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Поскольку на момент совершения правонарушения подросток был несовершеннолетним, то материал должен рассматриваться комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав (далее — КДНиЗП).

Необходимо также учитывать, что в случае принятия закона смягчающего или отменяющего административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающего положение лица, совершившего административное правонарушение, данный закон имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено.

1.2. Можно ли привлечь к административной ответственности родителей, являющихся военнослужащими, сотрудниками органов внутренних дел, прокурорами?

В соответствии с ч. 2 ст. 2.5. к административной ответственности нельзя привлечь на общих основаниях за невыполнение или ненадлежащее выполнение своих обязанностей, за лишение ребенка права на общение со вторым родителем или близкими родственниками (в соответствии с ч. 1 или ч. 2 или ч. 3 ст. 5.35 КоАП РФ) родителей, которые являются военнослужащими, или гражданами, призванными на военные сборы, и имеющими специальные звания сотрудниками органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

Материал, составленный по соответствующей части ст. 5.35 КоАП РФ членом комиссии на родителя, который является военнослужащим или приравненным к нему лицом, до передачи дела на рассмотрение должен быть прекращен в соответствии с ч. 2 ст. 28.9 КоАП РФ после выявления обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 24.5 КоАП РФ, в частности — за совершение административного правонарушения по ч. 1 или ч. 2 или ч. 3 ст. 5.35 КоАП РФ военнослужащие подлежат дисциплинарной ответственности. Следовательно, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении и в соответствии с ч. 2 ст. 28.9 КоАП РФ со всеми материалами дела в течение суток с момента его вынесения направляется в воинскую часть, орган или учреждение по месту военной службы (службы) или месту прохождения военных сборов лица, совершившего административное правонарушение, для привлечения указанного лица к дисциплинарной ответственности.

В случае составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 или ч. 2 или ч. 3 ст. 5.35 КоАП РФ уполномоченным должностным лицом органа внутренних дел и передачи материалов дела на рассмотрение в комиссию, при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении, в соответствии с ч. 2 ст. 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 42 Федерального закона «О прокуратуре РФ», проверка сообщения о факте правонарушения, совершенного прокурором, является исключительной компетенцией органов прокуратуры.

1.3. Каковы действия комиссии в случае поступления протокола на несовершеннолетнего, являющегося курсантом образовательного учреждения до заключения контракта и после заключения контракта?

В военные профессиональные образовательные организации и военные образовательные организации высшего образования имеют право поступать граждане, не проходившие военную службу в возрасте от 16 лет. Граждане, зачисленные в военные профессиональные образовательные организации и военные образовательные организации высшего образования, назначаются на воинские должности курсантов, слушателей или иные воинские должности. Граждане, не проходившие военную службу, при зачислении в военные профессиональные образовательные организации и военные образовательные организации высшего образования приобретают статус военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, и заключают контракт о прохождении военной службы по достижении ими возраста 18 лет, но не ранее окончания ими первого курса обучения в указанных образовательных организациях. (Ст. 35 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О воинской обязанности и военной службе»).

В соответствии с ч. 6 ст. 3.5 КоАП РФ административный штраф не может применяться к курсантам военных образовательных учреждений до заключения с ними контракта о прохождении военной службы. В таком случае, производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению, если санкцией предусмотрено административное наказание в виде административного штрафа.

Производство подлежит прекращению согласно п.2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, так как отсутствует субъект административной ответственности.

В случае, если курсант совершает административное правонарушение ответственность за которое предусмотрена КоАП РФ или законом субъекта, за которое предусматривается административное наказание в виде предупреждения, то ответственность будет наступать в общем порядке.

Например, если курсант совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 11.1 КоАП РФ — проход по железнодорожным путям в неустановленных местах, то он может быть привлечен к административной ответственности на общих основаниях с применением комиссией санкции в виде предупреждения.

1.4. Можно ли за совершение административного правонарушения лицом в возрасте от 16 до 18 лет применить к нему не меры административного воздействия, предусмотренные КоАП РФ, а меры общественного воздействия, предусмотренные Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 03.06.1967 г. «Об утверждении Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних»?

Часть 2 ст. 2.3. КоАП РФ допускает возможность освобождения несовершеннолетнего от административной ответственности КДНиЗП с учетом конкретных обстоятельств дела и данных о несовершеннолетнем, совершившим административное правонарушение и не применять к нему меры административного воздействия.

Данная возможность, к сожалению, не обеспечена четким процессуальным механизмом ее реализации. Так, необходимо учитывать, что после возбуждения дела об административном правонарушении оно должно быть разрешено в соответствии с законом. По итогам рассмотрения дела может быть вынесено либо постановление, либо определение. Если идет речь об освобождении от административной ответственности и прекращении производства, то соответственно по итогам рассмотрения дела об административном правонарушении согласно положениям

ч. 1.1 ст. 29.9. КоАП РФ должно быть вынесено постановление о прекращении производства по делу по таким основаниям как:

- наличие одного из обстоятельств, исключающих производство по делу (исчерпывающий перечень закреплен в ст. 24.5);
- объявление устного замечания в соответствии со ст. 2.9 (при малозначительности административного правонарушения);
- при наличии в действиях (бездействии) лица признаков преступления передача материалов дела прокурору или органы предварительного следствия или дознания;
- освобождение лица от административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 6.8, 6.9, 14.32, ч. 2 ст. 16.2, ч. 3 ст. 20.20 КоАП РФ, в соответствии с примечаниями к этим статьям КоАП РФ.

Как видно из приведенного выше перечня, который является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит, ни учет конкретных обстоятельств дела в отношении несовершеннолетнего, ни конкретные данные о нем не дают право КДНиЗП вынести постановление о прекращении производства по делу, если не будет хотя бы одного из выше приведенных оснований.

В случае если КДНиЗП по результатам рассмотрения дела принимает решение об освобождении несовершеннолетнего от административной ответственности и применении к нему меры воспитательного воздействия в соответствии с Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 03.06.1967 «Об утверждении Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних», то выносится постановление о назначении административного наказания (п.1 ч. 1 ст. 29.9).

Постановление о назначении наказания в указанном случае может иметь следующую формулировку постановляющей части:

«..... ПОСТАНОВИЛА

1. Признать виновным в совершении административного правонарушения предусмотренно ст. 7.17 КоАП РФ.
2. Назначить наказание в размере 300 (триста) рублей.
3. Освободить от административной ответственности на основании ч. 2 ст. 2.3.
4. Объявить выговор в соответствии с п. «в» ст. 18 Указа Президиума ВС РСФСР от 03.06.1967 г. «Об утверждении Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних».

1.5. Что в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ признается малозначительным административным правонарушением?

Освобождение от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения (ст. 2.9 КоАП РФ) отличается от освобождения несовершеннолетнего от административной ответственности в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 2.3 КоАП РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (п. 21) дает разъяснение, что следует понимать под малозначительным административным правонарушением: это действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, например, как личность и имущественное положение привлекаемого к административной ответственности лица, добровольное устранение последствий административного правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность административного правонарушения. Они, в силу ч. ч. 2, 3 ст. 4.1 КоАП РФ, учитываются при назначении административного наказания. Исходя из примечания к ст. 6.9 КоАП РФ лицо, добровольно обратившееся в медицинскую организацию для лечения в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача, освобождается от административной ответственности за данное административное правонарушение.

При этом нельзя путать устное замечание, которым может ограничиться КДНиЗП, с предупреждением, которое в отличие от замечания является административным наказанием.

Таким образом, в случае установления на заседании КДНиЗП факта малозначительности административного правонарушения, по результатам рассмотрения выносится постановление

о прекращении производства по делу об административном правонарушении (п.2 ч. 1.1 ст. 29.9 КоАП РФ).

1.6. В каких случаях в деятельности КДНиЗП может применяться ч. 2 ст. 4.4. КоАП РФ?

Часть 2 ст. 4.4. КоАП РФ предполагает, что при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Если из протоколов об административных правонарушениях усматривается наличие оснований для назначения административного наказания по правилам части 2 статьи 4.4 КоАП РФ, то следует вынести определение об объединении таких материалов и рассмотреть их в одном производстве с вынесением одного постановления (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 (ред. от 19.12.2013)).

Данная норма должна применяться, например, в следующем случае:

Петрова 20.04.2015 г. в 18 час. 00 мин. во дворе своего дома (г. Саратов, ул. Мичурина, д. 116), вовлекла в распитие спиртных напитков (водки) свою несовершеннолетнюю (16 лет) дочь и ее несовершеннолетнюю (17 лет) подругу.

Указанное деяние содержит в себе несколько составов административных правонарушений. Первый состав предусмотрен ч. 1 ст. 6.10 (в отношении несовершеннолетней подруги дочери), второй состав предусмотрен ч. 2 ст. 6.10 (в отношении своей несовершеннолетней дочери). Оба состава административных правонарушений в соответствии со ст. 23.2 КоАП РФ рассматриваются КДНиЗП. Следовательно, в случае если, по приведенной в примере ситуации на рассмотрение в КДНиЗП поступит два протокола (первый — по ч. 1 ст. 6.10, второй — по ч. 2 ст. 6.10), по итогам их рассмотрения должно быть вынесено одно постановление с назначением более строгого административного наказания в пределах санкций указанных статей, а именно штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) рублей по ч. 2 ст. 6.10.

Постановление о назначении наказания в указанном случае может иметь следующую формулировку постановляющей части:

«..... ПОСТАНОВИЛА

1. Признать виновным в совершении административных правонарушений предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 6.10 КоАП РФ.

2. Назначить наказание с учетом ч. 2 ст. 4.4 КоАП РФ в размере 5000 (пяти тысяч) рублей....».

1.7. В соответствии с ч. 2 ст. 4.3 КоАП РФ к обстоятельствам, отягчающим административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения. Что такое однородные административные правонарушения? Являются ли однородными такие статьи КоАП РФ как 20.21, 20.20 ч. 1, 20.20 ч. 2, 20.20 ч. 3, а также ст. 20.22 и 5.35?

Необходимо иметь в виду, что однородным считается правонарушение, имеющее единый родовый объект посягательства (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»). Под родовым объектом посягательства следует понимать комплекс однородных по своему содержанию общественных отношений. В качестве родовых объектов административных правонарушений КоАП РФ рассматривает: личность ее права и свободы (глава 5), здоровье граждан и санитарно-эпидемиологическое благополучие населения (глава 6); собственность (глава 7), общественный порядок и общественную безопасность (глава 20) и др. согласно ст. 1.2. КоАП РФ.

Родовые объекты посягательства используются в качестве основного признака группировки составов административных правонарушений в главы Особенной части КоАП РФ либо непосредственно (так сформированы главы 5–8, 17, 19, 20), либо в сочетании с признаком отраслевых границ административно-правовой защиты всех и нескольких родовых объектов (этот вариант использован при составлении других глав Особенной части).

Из этого можно сделать вывод, что все составы 20 главы являются однородными. По отношению к составам 20 главы составы статьи 5.35 КоАП РФ однородным являться не будет, а соответственно не будет обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

- 1.8. В соответствии с п.10 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, относится совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка. Должны ли в материалах дела присутствовать документы, подтверждающие вышеперечисленные обстоятельства и какие именно? Ребенок какого возраста является малолетним (на основании какого нормативно-правового акта)?**

Согласно ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению (доказыванию) подлежат, в том числе обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. Обстоятельство считается выясненным (доказанным), при наличии достоверной информации (любых фактических данных) на основании которой устанавливается наличие обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Для подтверждения наличия беременности в качестве обстоятельства смягчающего административную ответственность, должна прилагаться справка из медицинского учреждения.

В соответствии с нормами гражданского законодательства (ст. 28 ГК РФ) малолетним признается ребенок в возрасте до 14 лет.

Если ребенок вписан в паспорт родителя, то можно прилагать, ксерокопию данного листа паспорта, если такая запись в паспорте отсутствует, то можно прилагать ксерокопию (ии), свидетельства о рождении ребенка (детей). В данном случае необходимо учитывать то обстоятельство, что родитель по отношению к своим малолетним детям не должен быть лишен родительских прав или ограничен в родительских правах.

- 1.9. Может ли выступать обстоятельством смягчающим административную ответственность по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ, наличие несовершеннолетнего ребенка у женщины, если именно этот ребенок является потерпевшим по указанной статье?**

Пункт 10 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ в ряде оснований, смягчающих административную ответственность, закрепляет такое как, совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Совершение административного правонарушения, выразившегося в неисполнении женщиной, имеющей малолетнего ребенка, обязанностей по его содержанию, воспитанию и обучению, а также защите иных его прав (ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ) не исключает возможность применения в отношении неё п.10 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ.

- 1.10. Какой срок давности привлечения к административной ответственности?**

Срок давности — это время со дня совершения административного правонарушения, по истечении которого постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено (см. ст. 4.5. КоАП РФ).

Общие сроки давности:

Два месяца со дня совершения административного правонарушения если дело об административных правонарушениях рассматривается КДНиЗП.

Три месяца — если дело об административном правонарушении рассматривается судьей.

Специальные сроки давности, в том числе:

Один год со дня совершения административного правонарушения за нарушение законодательства Российской Федерации:

об экспортном контроле,
о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе,
об исключительной экономической зоне Российской Федерации,
о геодезии и картографии,
о наименованиях географических объектов,
патентного,
антимонопольного,

валютного и актов органов валютного регулирования,
в области охраны окружающей среды и природопользования,
об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности,
об охране здоровья граждан,
в области санитарно-эпидемиологического благополучия населения,
о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию,
о безопасности дорожного движения (в отношении составов по ст. ст. 12.8, 12.24, 12.26, ч. 3 ст. 12.27, ч. 2 ст. 12.30 КоАП РФ),
об авторском праве и смежных правах,
о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров,
об использовании атомной энергии,
о налогах и сборах,
о защите прав потребителей,
в области организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля и защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля,
о потребительском кредите (займе), о кредитных историях,
о государственном регулировании цен (тарифов),
о естественных монополиях,
об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса,
о рекламе,
об электроэнергетике,
о лотереях,
о физической культуре и спорте (при нарушении требований к положениям (регламентам) об официальных спортивных соревнованиях),
о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр (когда речь идет о требованиях к организаторам азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах при заключении пари на официальные спортивные соревнования и проведении иных азартных игр и их нарушении),
о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма,
об организации и о проведении азартных игр,
о выборах и референдумах,
об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости,
об акционерных обществах, об обществах с ограниченной ответственностью,
о рынке ценных бумаг,
страхового законодательства,
о клиринговой деятельности,
об организованных торгах,
об инвестиционных фондах,
о негосударственных пенсионных фондах,
о кредитной кооперации,
о сельскохозяйственной кооперации,
о микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях,
о ломбардах,
о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком,
о национальной платежной системе,
трудового законодательства,
иммиграционных правил,
правил пребывания (проживания) в Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства,
правил привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства (в том числе иностранных работников),
о несостоятельности (банкротстве),

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (предусмотренных составами ст. ст. 7.29–7.32, ч. 7 ст. 19.5, ст. 19.7.2 КоАП РФ),

в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (ст. ст. 7.32.3, ч. 7.2 ст. 19.5, ст. 19.7.2–1 КоАП РФ),

об организации деятельности по продаже товаров (выполнению работ, оказанию услуг) на розничных рынках,

в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции,

о пожарной безопасности,

о промышленной безопасности,

о безопасности гидротехнических сооружений,

о градостроительной деятельности,

о техническом регулировании,

о собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях,

об охране объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ,

об исполнительном производстве,

об иностранных инвестициях на территории РФ, о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей,

за административные правонарушения против порядка управления (в том случае если речь идет о непредставлении или несвоевременном представлении в федеральный антимонопольный орган или его территориальный орган по их требованию сведений (информации), необходимых для расчета размера административного штрафа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации), необходимых для расчета размера административного штрафа).

Два года — за нарушение:

таможенного законодательства Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС и (или) законодательства РФ о таможенном деле,

бюджетного законодательства РФ и иных нормативных правовых актов, регулирующих бюджетные правоотношения.

Три года — за нарушение законодательства РФ:

о политических партиях (когда речь идет о составах ст. ст. 5.64–5.68 КоАП РФ).

Шесть лет КоАП РФ предусматривает за нарушение законодательства Российской Федерации:

о противодействии терроризму (в части административного правонарушения по ст. 15.27.1 КоАП РФ);

о противодействии коррупции.

Для длящегося административного правонарушения срок давности исчисляется со дня его обнаружения (ст. ч. 1 ст. 5.35., ч. 1 ст. 19.15 КоАП РФ и другие). Длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. 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»).

Для правонарушений, которые не являются длящимися (ч. 1 ст. 6.10., ст. 7.27., ч. 1 ст. 20.21., 20.1 КоАП РФ и т.д.), срок давности начинается исчисляться с момента совершения административного правонарушения.

При отказе в возбуждении уголовного дела или прекращении уголовного дела, но при наличии в действиях лица признаков административного правонарушения — **со дня совершения административного правонарушения (при длящемся — со дня его обнаружения)**.

Срок давности привлечения к административной ответственности за правонарушение, в отношении которого предусмотрена правовым актом обязанность не была выполнена к определенному сроку, начинается с момента наступления указанного срока.

Если административное правонарушение, совершено в форме бездействия, срок привлечения к административной ответственности исчисляется со дня, следующего за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности.

При выявлении членами КДНиЗП состава правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ необходимо учитывать, что данное правонарушение не является длящимся, так как заключается в неуплате штрафа в установленный законом срок (ч. 1 ст. 32.2.). Следовательно, моментом, с которого необходимо исчислять срок давности привлечения к административной ответственности в данном случае является день, следующий за последним днем, предусмотренным для добровольной уплаты штрафа.

1.11. Сколько составляет срок давности по правонарушениям предусмотренным ч. 1, 2 ст. 6.8, ч. 1, 2 ст. 6.9, ч. 1, 2 ст. 6.10, 6.11, ч. 1, 2 ст. 6.23, ч. 1, 2 ст. 6.24 КоАП РФ?

Объектом перечисленных административных правонарушений, являются общественные отношения в области охраны здоровья населения. Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан виновное лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения (а при длящемся — со дня его обнаружения).

1.12. Прерывается ли срок давности привлечения к административной ответственности, в случае если протокол и материалы дела об административном правонарушении пересылаются по почте в КДНиЗП?

КоАП РФ предусматривает только один случай, когда возможно прерывание срока давности привлечения к административной ответственности. Так, согласно с ч. 5 ст. 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности приостанавливается в случае, если лицо, в отношении которого ведется производство по делу, подает ходатайство о рассмотрении дела по месту своего жительства и данное ходатайство удовлетворяется и протокол и материалы дела направляются с места совершения по месту жительства.

КДНиЗП работает с особой категорией правонарушителей, в отношении которых установлена безальтернативная территориальная подведомственность рассмотрения дел — по месту их жительства (ч. 3 ст. 29.5). В связи с чем, все материалы, рассматриваемые комиссией, и так рассматриваются по месту жительства либо несовершеннолетнего, либо родителя или иного законного представителя, соответственно срок давности прерываться не может.

1.13. В течение какого срока с момента привлечения лица к административной ответственности за совершение длящегося правонарушения возможно повторное привлечение его к административной ответственности, если лицо продолжает совершать данное правонарушение, например не исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетнего?

В соответствии с п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» длящимся является правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении обязанностей, возложенных на нарушителя законом.

Днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения. Частью 2 ст. 4.5 КоАП РФ предусмотрено, что при длящемся административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

Привлечение к ответственности прекращает правонарушение. Если лицо, привлеченное к административной ответственности, не выполняет обязанности, возложенные на него законом или иным нормативным правовым актом, или делает это ненадлежащим образом, то возможно повторное привлечение его к ответственности. При этом следует учитывать характер обязанности, возложенной на нарушителя, и срок, необходимый для ее исполнения.

Моментом начала течения указанного срока является вступление 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).

1.14. Возможно ли при совершении несовершеннолетним правонарушения предусмотренного ч. 3 ст. 12.8 назначение наказания ниже низшего предела?

В соответствии с санкцией по ч. 3 ст. 12.8 КоАП РФ административная ответственность за управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения и не имеющим права управления транспортными средствами заключается в наложении административного штрафа в размере 30000 тысяч рублей. Если при рассмотрении дела об указанном административном правонарушении будут выявлены исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности несовершеннолетнего, наказание может быть назначено в размере менее 30000 тысяч рублей (см. ч. 2.2. ст. 4.1 КоАП РФ). Следует также учитывать, что снижение размера административного штрафа возможно только, если его минимальный размер в санкции составляет не меньше 10000 тысяч рублей (для граждан). А после назначения наказания размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа (для граждан) в соответствующей санкции статьи КоАП РФ. То есть, если будут учтены вышеобозначенные обстоятельства, то административный штраф по ч. 3 ст. 12.8 КоАП РФ может быть назначен 15000 тысяч рублей.

При этом правовой характеристики исключительных обстоятельств КоАП РФ не дает. А также исходя из того, что объектом указанного административного правонарушения является безопасность дорожного движения, жизнь и здоровье граждан, а субъективная сторона характеризуется умышленной виной полагаем, что в данном случае применение административного штрафа ниже низшего предела по ч. 3 ст. 12.8 КоАП РФ, совершенного несовершеннолетним, не правомерно.

1.15. Если длящееся административное правонарушение (ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ) было обнаружено 30 декабря 2014 года, в какой день истечет срок давности привлечения к административной ответственности.

При длящемся административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения (ч. 2 ст. 4.5 КоАП РФ) и по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ составляет 2 месяца. Исходя из положений ст. 4.8 КоАП РФ если срок давности исчисляется месяцами, то истекать он будет в соответствующее число последнего месяца, а если этот месяц не имеет соответствующего числа, то в последние сутки этого месяца. Значит, если административное правонарушение было обнаружено 30 декабря 2014 год, то срок давности истекает 28 февраля 2015 года.

1.16. Если последний день, установленный для обжалования постановления КДНиЗП попадает на выходной или праздничный день, то в какой день постановление считается вступившим в законную силу?

Исходя из положений ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток, которые начинаются на следующий день после календарной даты вручения или получения копии постановления.

Если окончание срока обжалования приходится на нерабочий день, то последним днем срока будет первый, следующий за ним рабочий день.

Например, если постановление по делу об административном правонарушении было вынесено 20 мая 2015 года (среда), то десятидневный срок истекает 30 мая 2015 г. (суббота), а последним днем обжалования будет 1 июня 2015 г. (понедельник). Если постановление не было обжаловано, то со 2 июня 2015 г. можно считать вступившим его в законную силу.

2. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 24–26 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

- 2.1. В случае если несовершеннолетний, совершивший административное правонарушение, или его законный представитель заявляют ходатайство о рассмотрении дела по месту совершения правонарушения, подлежит ли удовлетворению данное ходатайство?**

Данное ходатайство удовлетворению не подлежит, так как в соответствии со ст. 29.5 КоАП РФ дела об административных правонарушениях несовершеннолетних, а также об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 5.35, 6.10, 20.22 КоАП РФ, рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с ч. 2 ст. 24.4 КоАП РФ решение об отказе в удовлетворении ходатайства выносится судьей, органом, должностным лицом, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, в виде определения.

- 2.2. Могут ли сотрудники органа внутренних дел выступать в качестве свидетелей по делу об административном правонарушении в отношении несовершеннолетних, имеет ли право комиссия приглашать их на заседание для дачи показаний по делу?**

Да, сотрудники органов внутренних дел могут являться свидетелями по делу об административном правонарушении, так как в соответствии с положениями ст. 25.6 КоАП РФ в качестве свидетеля по делу об административном правонарушении может быть вызвано любое лицо, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению. В соответствии со ст. 26.1. установлению (доказыванию) подлежат следующие обстоятельства:

- 1) наличие события административного правонарушения;
- 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность;
- 3) виновность лица в совершении административного правонарушения;
- 4) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением;
- 6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении;
- 7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

Если сотрудник полиции обладает информацией об обстоятельствах дела подлежащих установлению, то он может выступить в качестве свидетеля.

Если сотрудник полиции приглашается на заседание КДНиЗП в качестве свидетеля, то ему должны быть разъяснены права и обязанности свидетеля по делу (ч. 2, 3 ст. 26.5 КоАП РФ). Также он должен быть предупрежден об ответственности за дачу заведомо ложных показаний в соответствии со ст. 17.9 КоАП РФ.

В случаях, если сотрудникам органов внутренних дел не известны обстоятельства подлежащие установлению в соответствии со ст. 26.1, но они составляли протокол об административном правонарушении, то в соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда № 5 от 24 марта 2005 года они не являются участниками производства по делам об административных правонарушениях, круг которых перечислен в главе 25 КоАП РФ. Они не вправе заявлять ходатайства, отводы, а также обжаловать вынесенные по делу определения и постановления (право обжалования установлено только для дел, рассматриваемых судом). Вместе с тем, при рассмотрении дел о привлечении лиц к ответственности за административное правонарушение, а также по жалобам и протестам на постановления по делам об административных правонарушениях в

случае необходимости не исключается возможность вызова указанных лиц для выяснения возникших вопросов (пункт 10 Постановления Пленума ВС РФ).

2.3. Как правильно оформить сведения, полученные от свидетеля, чтобы они являлись допустимым доказательством?

В соответствии с ч. 2 ст. 25.6 КоАП РФ свидетель обязан явиться по вызову судьи, органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, и дать правдивые **показания**. Свидетель показывает (говорит, рассказывает, поясняет) по факту произошедшего события, в котором усматриваются признаки административного правонарушения. Чтобы данное доказательство не было признано при рассмотрении дела не допустимым (полученным с нарушением закона), перед сообщением имеющихся сведений свидетелю должны быть разъяснены его права и обязанности. Также он должен быть предупрежден об ответственности за дачу заведомо ложных показаний по ст. 17.9 КоАП РФ (ч. 5 ст. 25.6 КоАП РФ).

В соответствии со ст. 26.3 КоАП РФ в форме объяснения фиксируется только то, что говорит лицо, привлекаемое к административной ответственности, то, что сообщает свидетель должно иметь форму показаний.

Необходимо учитывать, что нарушение доказательственной формы установленной законом делает само доказательство не допустимым, а, следовательно, при вынесении решения по делу об административном правонарушении такое доказательство учтено быть не может.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении, председательствующий на заседании КДНиЗП нередко говорит: «Комиссия приняла решение о ...», но это не означает, что процессуальная форма этого решения — «решение». Действующее законодательство закрепляет возможность вынесения решений по различным категориям дел, например в форме «определения», «приговора», «постановления». Также в диспозиции ст. 17.9 КоАП РФ ответственность наступает не за дачу заведомо ложных объяснений, а за дачу заведомо ложных показаний, что еще раз подтверждает необходимость соблюдения доказательственной формы при формировании материалов дела.

Показания свидетеля в указанном случае могут оформляться следующим образом:

ПОКАЗАНИЯ

г. Саратов

13 мая 2015 года

Инспектор ПДН ОП № 2 МО МВД РФ «Баразно-Карабулакский» майор полиции Иванова Е. В. на основании ст. ст. 24.1, 25.6, 26.3 КоАП РФ отобрала показания у Сафронова Максима Андреевича 27.02.1998 г.р., уроженца г. Саратова, гражданина РФ, проживающего: г. Саратов, ул. Алексеевская, д. 17. кв. 99.

Права и обязанности, предусмотренные ст. 51 Конституции РФ, ст. 25.6 КоАП РФ мне разъяснены _____ (Ф. И. О.)

Об ответственности за дачу заведомо ложных показаний по ст. 17.9 КоАП РФ предупрежден _____ (Ф. И. О.)

По существу заданных мне вопросов могу пояснить следующее:

С моих слов записано верно, мною прочитано. _____ (Ф. И. О.)

Вопросы, задаваемые свидетелю должны быть направлены на реализацию положений ст. 26.1 КоАП РФ.

2.4. Может ли ребенок, ставший свидетелем административного правонарушения, быть опрошен без участия (в отсутствие) родителей (законных представителей), если ему 13 лет? Предупреждается ли такой свидетель об ответственности?

Согласно положениям ч. 4 ст. 25.6 КоАП РФ при опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего возраста четырнадцати лет, **обязательно** присутствие педагога или психолога,

об обязательности присутствия при опросе родителей или законных представителей закон ничего не говорит.

В определенных случаях родители (законные представители), не дают возможности получить от ребенка необходимую по делу информацию, оказывая на него психологическое давление.

КоАП РФ закрепляет, что законный представитель присутствует при опросе несовершеннолетнего свидетеля в возрасте до 14 лет, только в случае необходимости. Определение наличия или отсутствия данной необходимости является полномочием должностного лица, органа, ведущего производство по делу об административном правонарушении.

Каждый, кто участвует в производстве по делу об административном правонарушении в качестве свидетеля, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению, предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, которая предусмотрена ст. 17.9 КоАП РФ.

Но, учитывая возраст несовершеннолетнего свидетеля — не каждый будет выступать субъектом административной ответственности по статье 17.9 КоАП РФ, а лишь те несовершеннолетние, которые достигли 16-летнего возраста.

2.5. Кто является законным представителем несовершеннолетних находящихся под надзором в организациях для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей?

Законными представителями несовершеннолетних, в том числе несовершеннолетних детей сирот, в соответствии с ч. 2 ст. 25.3 КоАП РФ являются родители, усыновители, опекуны, попечители.

Согласно ч. 4 ст. 35 Гражданского кодекса РФ, ч. 2 ст. 155.2 Семейного кодекса РФ опекуны или попечители детям, помещенным под надзор в организации для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей не назначаются, а исполнение обязанностей опекунов или попечителей возлагается на указанные организации, которые и являются их законными представителями.

Законный представитель несовершеннолетнего может участвовать в производстве по делу об административном правонарушении в двух статусах: во-первых, как лицо, привлекаемое к административной ответственности, например по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ; во-вторых, как лицо, обеспечивающее защиту прав несовершеннолетнего привлекаемого к административной ответственности, например по ч. 1 ст. 20.20 КоАП РФ.

И в первом и во втором случае, представлять интересы организации -законного представителя в производстве по делу об административном правонарушении, будет уполномоченное на то физическое лицо, например, руководитель данной организации, либо представитель по доверенности оформленной в соответствии с требованиями гражданского законодательства.

Что же касается административной ответственности законного представителя, которым, является юридическое лицо, то КоАП РФ дает возможность привлекать к административной ответственности виновных юридических лиц (ст. 2.1, 2.10 КоАП РФ).

2.6. Как должны проверяться полномочия законного представителя несовершеннолетнего в административном производстве?

В соответствии с ч. 3 ст. 25.3 КоАП РФ родственные связи или соответствующие полномочия лиц, являющихся законными представителями физического лица, удостоверяются документами, предусмотренными законом. О том, что статус законного представителя установлен, должна делаться отметка в протоколе заседания КДНиЗП.

2.7. Обязательно ли присутствие законного представителя при рассмотрении дела об административном правонарушении в отношении несовершеннолетнего?

В соответствии с ч. 5 ст. 25.3 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном лицом в возрасте до восемнадцати лет, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, **вправе признать** обязательным присутствие законного представителя указанного лица. То есть, норма диспозитивна и дает право КДНиЗП признавать или не признавать обязательным присутствие законного представителя.

В целях решения тех задач, которые стоят перед административным производством целесообразно принимать все возможные меры по обеспечению присутствия законного представителя при рассмотрении дела.

Так зачем же нужен законный представитель при рассмотрении дела?

1. Для обеспечения и защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего.
2. Для выяснения причин и условий совершения административного правонарушения.
3. Для исключения наличия обстоятельств ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.
4. Для реализации мер профилактического воздействия (например, передача под надзор родителей) в случае освобождения несовершеннолетнего от административной ответственности с применением ч. 2 ст. 2.3 КоАП РФ.

Проанализировав данный перечень можно прийти к выводу, об исключительности случаев, когда дело может рассматриваться в отсутствие законных представителей. Таким примером, может являться привлечение к административной ответственности эмансипированных несовершеннолетних.

2.8. Если лицо, в отношении которого ведется административное производство, требует присутствия адвоката или переводчика? Кто должен предоставить ему адвоката и переводчика? Каковы действия КДНиЗП?

Обязанность предоставить лицу, привлекаемому к административной ответственности переводчика, вытекает из ст. 24.2, ст. 25.1 и части 2 ст. 25.10 КоАП РФ.

В случае, если лицо в отношении которого ведется административное производство, требует присутствия переводчика, то должностное лицо (орган), осуществляющее производство по делу, как на стадии возбуждения дела, например, инспектор по делам несовершеннолетних ОВД, так и на стадии рассмотрения дела КДНиЗП должны назначить переводчика.

Статус переводчика определен ст. 25.10 КоАП РФ. Переводчиком может быть назначено любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, владеющее языками или навыками сурдоперевода.

Переводчик обязан явиться по вызову органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выполнить полно и точно порученный ему перевод и удостоверить верность перевода своей подписью.

Переводчик предупреждается об административной ответственности за выполнение заведомо неправильного перевода. За отказ или за уклонение от исполнения своих обязанностей, переводчик также несет административную ответственность.

Согласно ст. 24.7 КоАП РФ суммы, израсходованные на оплату работы переводчика отнесены к издержкам по делу об административном правонарушении, которые относятся на счет федерального бюджета (в случае нарушения КоАП РФ), а или на счет бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации (в случае нарушения закона субъекта РФ).

Размер издержек по делу об административном правонарушении определяется на основании приобщенных к делу документов, подтверждающих наличие и размеры отнесенных к издержкам затрат.

Решение об издержках по делу об административном правонарушении отражается в постановлении о назначении административного наказания или в постановлении о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Если речь идет о предоставлении лицу, привлекаемому к административной ответственности адвоката, то необходимо руководствоваться не только КоАП РФ, но и Федеральным законом от 31.05.2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», Федеральным законом от 21.12.1996 г. «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей», Федеральным законом от 24.06.1999 г. «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних».

Если несовершеннолетний, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, содержится в учреждении системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, то ему услуги адвоката предоставляются бесплатно (ч. 2 ст. 8 Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»).

Если несовершеннолетний имеет статус ребенка — сироты или ребенка — оставшегося без попечения родителей, то он имеет право на бесплатную юридическую помощь в соответствии с

Федеральным законом от 21.11.11 г. N 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

В остальных случаях, согласно ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», оказание юридической помощи гражданам при производстве по делам об административных правонарушениях является возмездной услугой, которая оказывается на основании договора между адвокатом и лицом, привлекаемым к административной ответственности или его законным представителем.

Должностные лица и органы, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, должны обеспечить лицу, привлекаемому к административной ответственности возможность воспользоваться услугами адвоката. Например, дать возможность связаться по телефону с адвокатом, или предоставить информацию о том каким образом это можно сделать, предоставить номера телефонов, адвокатских кабинетов или адвокатских бюро или юридических консультаций.

Но, в то же время лицу, привлекаемому к административной ответственности необходимо разъяснить, что согласно Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», участие адвоката в административном производстве осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу. Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, и (или) компенсация адвокату расходов, связанных с исполнением поручения, подлежат обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением.

В остальных случаях органы, должностные лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, разъясняя права лицу, в отношении которого ведется производство по делу, должно пояснить ему, что помимо помощи адвоката можно воспользоваться помощью любого лица, которое, по его мнению, может защитить его интересы. В данном случае полномочия данного лица могут удостоверяться доверенностью, оформляемой в соответствии с действующим гражданско-правовым законодательством (ст. 185 Гражданского кодекса РФ).

2.9. Что делать если правонарушитель не владеет русским языком?

Согласно положениям ч. 2 ст. 24.2 КоАП РФ, если лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении не владеет языком, на котором ведется производство по делу, ему обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

2.10. Кто оплачивает услуги переводчика?

Правительство РФ от 04.03.2003 г. № 140 утвердило постановление «О порядке и размерах возмещения расходов некоторых участников производства по делам об административных правонарушениях и оплате их труда» (в ред. от 30.10.2014 г.).

Данное положение устанавливает порядок возмещения расходов, понесенных переводчиком в связи с его явкой по вызову в суд, орган, к должностному лицу, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, а также труда переводчика, привлекаемого для участия в осуществлении процессуальных действий по делам об административных правонарушениях.

Переводчик, привлекаемый для участия в осуществлении процессуальных действий по делам об административных правонарушениях, имеет право на возмещение понесенных им расходов в связи с его явкой по вызову в суд, орган, к должностному лицу, в производстве которых находится дело об административном правонарушении. Указанные расходы включают в себя расходы на проезд, расходы по найму жилого помещения и суточные.

Возмещение расходов по найму жилого помещения и выплата суточных переводчикам за дни явки по вызову в суд, орган, к должностному лицу, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, включая время в пути, выходные и праздничные дни, а также за время вынужденной остановки в пути, подтвержденной соответствующими

документами, производятся в порядке, установленном нормативными правовыми актами Российской Федерации работников организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета.

Суточные не выплачиваются, если у переводчика, имеется возможность ежедневно возвращаться к месту постоянного жительства.

Переводчики получают денежное вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению суда, органа, должностного лица (за исключением случаев, когда эта работа входит в круг их служебных обязанностей либо когда она выполняется ими в качестве служебного задания), по нормам оплаты, установленным Министерством труда и социального развития РФ.

Выплаты переводчикам производятся по выполнении ими своих обязанностей на основании постановления судьи или должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении и которые привлекали этих лиц для участия в осуществлении процессуальных действий, за счет средств, предусмотренных на указанные цели судам и органам, осуществляющим производство по делам об административных правонарушениях, в соответствии с нормативными правовыми актами РФ.

Выплаты производятся также в тех случаях, когда процессуальные действия, для осуществления которых лицо вызывалось, не произведены по независящим от этого лица обстоятельствам.

2.11. Кем из участников производства по делу об административном правонарушении, и в каких случаях могут подаваться ходатайства?

В соответствии с ч. 1 ст. 24.4 КоАП РФ ходатайства вправе заявлять лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, то есть лица, перечисленные в ст. ст. 25.1–25.11 КоАП РФ.

Вместе с тем КДНиЗП в производстве которой находится дело об административном правонарушении, необходимо учитывать, что в силу ч. 2 ст. 24.4 КоАП РФ единственным условием, которое должно быть выполнено лицами, участвующими в деле, при подаче ходатайства по делу об административном правонарушении, является соблюдение письменной формы ходатайства.

По общему правилу, ходатайство, заявленное в письменном виде, помимо сведений о лице, его заявившем, должно содержать и подпись такого лица (Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2010 года).

Исчерпывающего перечня вопросов, по которым участники производства могут заявлять ходатайства, КоАП РФ не устанавливает.

Анализ практики показывает, что традиционно ходатайства подаются по следующим вопросам: о продлении срока рассмотрения дела, об отложении рассмотрения дела, о вызове свидетелей, об отсрочке либо рассрочке уплаты административного штрафа.

Отдельно хотелось отметить такой вид ходатайств, как ходатайство о привлечении защитника или представителя к участию в деле об административном правонарушении. Если при рассмотрении дела лицо, привлекаемое к административной ответственности заявляет такое ходатайство, то защитник или представитель должен быть допущен к участию в деле об административном правонарушении без представления соответствующей доверенности (п.8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

2.12. В каких случаях, и в каком порядке КДНиЗП может отказать в удовлетворении заявленного ходатайства?

В соответствии с ч. 2 ст. 24.4 КоАП РФ ходатайство заявляется в письменной форме и подлежит немедленному рассмотрению.

Разрешая ходатайство лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении КДНиЗП должна исходить из конкретных обстоятельств дела, имея в виду обеспечение баланса прав и обязанностей всех участников производства по делу об административном правонарушении. Произвольный отказ в удовлетворении соответствующего ходатайства не допускается (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 16.09.2009 за 2 квартал 2009 года).

В случае если КДНиЗП принимает решение об отказе в удовлетворении ходатайства, то оно выносится в виде определения.

2.13. В каком случае КДиЗП должна рассматривать дела об административных правонарушениях в закрытом заседании? Как это должно быть оформлено?

Дела об административных правонарушениях подлежат открытому рассмотрению в соответствии с 24.3 КоАП РФ. Присутствие публики, средств массовой информации обеспечивает гласность административно-процессуальных действий.

Но в ряде случаев КоАП РФ допускает закрытое рассмотрение дела.

Во-первых, в случае фиксации административного правонарушения, предусмотренного главой 12 КоАП РФ работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами.

Во-вторых, если это может допустить разглашение государственной, военной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны (например: врачебная тайна — ст. 13,92 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»; ст. 15 Семейного кодекса РФ; ст. 9 Закона РФ от 02.07.1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»; тайна усыновления — ст. 139 Семейного кодекса РФ и другие).

В-третьих, если это необходимо для обеспечения безопасности лиц, участвующих в производстве по делу об административном правонарушении, членов их семей, их близких, а также для защиты их чести и достоинства.

Решение о закрытом рассмотрении дела об административном правонарушении выносится КДНиЗП в виде определения (ч. 2 ст. 24.3 КоАП РФ).

2.14. В каких случаях возможно осуществлять видеозапись или фотосъемку рассмотрения дела? Может ли КДНиЗП запретить фото или видео съемку?

В соответствии с ч. 3 ст. 24.3 КоАП РФ при рассмотрении дела в открытом заседании, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также граждане, присутствующие на заседании, имеют право фиксировать ход рассмотрения дела об административном правонарушении при помощи фотосъемки, аудиозаписи, видеозаписи, также возможна трансляция открытого рассмотрения дела об административном правонарушении по радио и телевидению. Также присутствующие по своему желанию могут проводить фиксацию всех процессуальных действий в письменной форме.

Осуществление фотосъемки, видеозаписи, а также трансляции открытого рассмотрения дела об административном правонарушении по радио и телевидению допускается с разрешения органа, рассматривающего дело об административном правонарушении.

При закрытом рассмотрении дела фотосъемка, аудиозапись, видеозапись и трансляция не допускается.

2.15. Может ли дело об административном правонарушении быть рассмотрено без лица, привлекаемого к административной ответственности?

Все процессуальные действия, совершаемые в рамках производства по делу об административном правонарушении осуществляются в присутствии участников этого производства с целью реализации ими своих процессуальных прав и исполнения процессуальных обязанностей, в том числе это касается и лица, в отношении которого ведется это производство.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

КоАП РФ предусматривает рассмотрение дела и в отсутствие указанного лица, но в строго определенных случаях:

Во-первых, на основании ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, при наличии данных о ненадлежащем извещении лица, в отношении которого ведется производство по делу о месте и времени рассмотрения дела, и от этого лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела (или такое ходатайство оставлено без удовлетворения). Данными о надлежащем извещении лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в соответствии с ч. 1 ст. 25.15 КоАП считается извещение о времени и месте судебного рассмотрения заказным

письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих **фиксирование** извещения или вызова и его вручение адресату.

Во-вторых, когда административное правонарушение по главе 12 КоАП РФ зафиксировано работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами и протокол об административном правонарушении не составляется, а постановление по делу об административном правонарушении выносится без участия лица.

В соответствии с ч. 3 ст. 25.1 орган, рассматривающий дело, **вправе признать обязательным** присутствие лица, в отношении которого ведется производство при рассмотрении дела.

2.16. В каком случае, в производстве по делу об административном правонарушении допускается участие понятых?

Присутствие понятых (совершеннолетних лиц, не заинтересованных в исходе дела) обязательно при совершении процессуальных действий в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении должностным лицом, в производстве которого находится дело об административном правонарушении. Понятых в производстве должно быть двое, о чем делается запись в протоколе об административном правонарушении. Если у понятых возникают замечания по поводу совершаемых процессуальных действий, они также заносятся в протокол.

В процессуальные обязанности понятого входит удостоверение подписью в протоколе соответствующего процессуального действия, совершенного в его присутствии (в соответствии с гл. 27 и ст. 28.1.1 КоАП РФ) о применении мер процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях к лицу, в отношении которого применяются эти меры, а также по их содержанию и результатам.

Понятые присутствуют при:

- проведении личного досмотра (ст. 27.7) — понятые должны быть того же пола;
- проведении осмотра принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов (ст. 27.8);
- проведении досмотра транспортного средства (ст. 27.9);
- изъятии вещей и документов (ст. 27.10);
- задержании транспортного средства, запрещение его эксплуатации в случае, если транспортное средство создает препятствия для движения других транспортных средств, в отсутствие водителя (ст. 27.13);
- аресте товаров, транспортных средств и иных вещей (ст. 27.14).

Присутствие понятых при применении других мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении (доставление, административное задержание, привод, медицинское освидетельствование на состояние опьянения и прочие) в КоАП РФ не предусмотрено, поэтому присутствия понятых при применении этих мер не требуется. (См. обзор судебной практики Верховного Суда РФ за III квартал 2005 года (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2005 г.)

2.17. Может ли понятой подтверждать факт отказа лица, привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, подписания протокола об административном правонарушении, от получения копии данного протокола?

В соответствии с ч. 1 ст. 25.7 КоАП РФ в качестве понятого может быть привлечено любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо.

Как уже отмечалось в предыдущем вопросе, 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 ст. ст. 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 понятия в данном случае не требуются.

2.18. Является ли свидетелем лицо, в присутствии которого произошел факт отказа лица привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, подписания протокола об административном правонарушении, от получения копии данного протокола, в случае если данное лицо не присутствовало на месте совершения административного правонарушения и лично с правонарушителем не знакомо?

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 судьи, органа, должностного лица, в производстве которых 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.

Факт отказа лица, привлекаемого к административной ответственности от дачи объяснений, а также от подписания протокола не требует фиксации с привлечением таких участников производства как свидетель или понятой.

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.

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:

- 1) наличие события административного правонарушения;
- 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность;
- 3) виновность лица в совершении административного правонарушения;
- 4) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением;
- 6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении;
- 7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

2.19. Во всех ли случаях прокурор обязан присутствовать при рассмотрении дел об административных правонарушениях КДНиЗП, каковы его права и обязанности в административном производстве?

В соответствии с ч. 2 ст. 25.11 КоАП РФ прокурор извещается о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним, а также дела об административном правонарушении, возбужденного по инициативе прокурора.

В соответствии с Приказом Генпрокуратуры России от 19.02.2015 г. № 78 «Об организации работы по реализации полномочий прокурора в производстве по делам об административных правонарушениях» в целях эффективной реализации органами прокуратуры задач в производстве по делам об административных правонарушениях, в соответствии с п. 1 ст. 17 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» прокуроры субъектов Российской Федерации, городов и районов обязаны рассматривать участие в производстве по делам об административных правонарушениях как действенное средство укрепления законности. Учитывая это, они должны в полном объеме использовать полномочия, предоставленные, законодательством, путем:

- 1) возбуждения дела об административном правонарушении, проведения административного расследования;
- 2) участия в рассмотрении дела об административном правонарушении;

3) принесения протеста на постановление по делу об административном правонарушении и (или) последующие решения вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление независимо от участия в деле, в том числе по результатам рассмотрения поступивших обращений;

4) совершения иных предусмотренных федеральным законодательством действий.

Участвующие в деле прокуроры обязаны: по результатам исследования представленных доказательств давать мотивированное заключение по делу (ч. 2 ст. 29.7 КоАП РФ); в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении выяснять причины административного правонарушения и условия, способствовавшие его совершению. Во всех необходимых случаях ходатайствовать о внесении судьей, органом, должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представления о принятии мер по устранению указанных причин и условий (ст. 29.13 КоАП РФ).

Прокуроры и заместители прокуроров обязаны своевременно реагировать на незаконные и необоснованные постановления (определения) по делам об административных правонарушениях, а в случае отсутствия оснований для принесения протеста на постановление по делу об административном правонарушении, составлять мотивированное заключение.

2.20. Какие обстоятельства подлежат выяснению при рассмотрении дела об административном правонарушении?

В соответствии со ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат:

1) наличие события административного правонарушения, то есть должны быть собраны достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, они должны подтверждать, что совершенное лицом действие или бездействие характеризуется в КоАП РФ или законе субъекта РФ как противоправное и за его совершение устанавливается соответствующая мера административного наказания;

2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, то есть должно быть установлено лицо, совершившее административное правонарушение, если это физическое лицо, то установлению подлежит его личность, социальный статус, имущественное положение;

3) виновность лица в совершении административного правонарушения, то есть выясняется, есть ли в действиях лица признаки, предусмотренные ст. 2.2 КоАП РФ, определяется форма вины;

4) наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, то есть документально подтверждаются обстоятельства установленные в ст. ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ;

5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением (в обязательном порядке устанавливается по материальным составам, например, ст. ст. 7.17, 7.27 КоАП РФ);

6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, то есть обстоятельства, при наличии которых, производство не может быть начато, а начатое подлежит прекращению, их перечень закрепляет ст. 24.5 КоАП РФ;

7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения (к причинам и условиям совершения административного правонарушения можно относить организационные, финансово-экономические, технические недостатки, наличие которых само по себе административным правонарушением не является, но в последствии может способствовать или уже способствует его совершению).

2.21. Что может являться доказательством по делу об административном правонарушении?

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются фактические данные, на основании которых должны быть установлены как наличие (отсутствие) события административного правонарушения, так и иные обстоятельства имеющие значение для правильного разрешения дела (ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ).

К видам доказательств в соответствии с ч. 2 ст. 26.2 КоАП РФ относятся:

1) протокол об административном правонарушении;
иные протоколы, предусмотренные КоАП РФ (протоколы, составленные в соответствии с гл. 27 КоАП РФ о применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении);

1) объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;

2) показания потерпевшего, свидетелей;

3) заключения эксперта и иные документы;

4) показания специальных технических средств;

5) вещественные доказательства.

Должностным лицам, выявившим административное правонарушение необходимо учитывать, что некоторые доказательства имеют временный характер, например, состояние алкогольного опьянения, и относятся к числу невосполнимых, а, соответственно, подлежат незамедлительной фиксации установленными законом способами.

На стадии возбуждения производства по делу об административном правонарушении формируется большая часть доказательственной базы, а именно: отбираются объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу, а также показания потерпевшего и свидетелей (при их наличии); собираются сведения характеризующие личность правонарушителя (например, характеристика с места работы или учебы, сведения из учетов органов внутренних дел о наличии судимости, привлечении ранее к административной ответственности, о нахождении на учете и т.д.); выясняются обстоятельства смягчающие или отягчающие административную ответственность и др.

2.22. Как распределяются обязанности по доказыванию между органами внутренних дел и КДНиЗП?

Касаясь вопроса распределения обязанностей между ОВД и КДН по сбору доказательств, необходимо отметить следующее.

В соответствии с п.8 ст. 13 ФЗ РФ «О полиции» ОВД имеют право составлять протоколы об административных правонарушениях, собирать доказательства, применять меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях, применять иные меры, предусмотренные законодательством об административных правонарушениях. Также в соответствии с положениями ст. 12 указанного закона на полицию возложены обязанности выявлять причины административных правонарушений и условия, способствующие их совершению, принимать в пределах своих полномочий меры по их устранению, участвовать в профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних; участвовать в пропаганде правовых знаний, пресекать административные правонарушения и осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, отнесенных законодательством об административных правонарушениях к подведомственности полиции.

Производство по делу об административном правонарушении состоит из следующих стадий: возбуждение дела, рассмотрение дела, пересмотр постановлений (решений), исполнение постановлений. На сотрудников ОВД возлагаются обязанности по сбору доказательств, проведению в необходимых случаях административного расследования, составлению протокола об административном правонарушении, своевременному направлению материалов по подведомственности, обеспечению явки лиц участников и др.

Приказ МВД России от 15.10.2013 г. № 845 «Об утверждении Инструкции по организации деятельности подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел Российской Федерации» закрепляет соответствующие полномочия, в том числе по установлению данных, характеризующих личность несовершеннолетнего, сведений о родителях или иных законных представителях, условиях воспитания и прочие доказательства.

Учитывая положения КоАП РФ (например, ст. 26.9, 26.10 КоАП РФ), следует констатировать, что они в равной степени относятся и к КДНиЗП, и к ОВД. Однако, когда члены комиссии сами составляют протоколы об административных правонарушениях на основании п. 2 ч. 5 ст. 28.3 КоАП РФ, в этом случае они используют возможности, предусмотренные главой 26 КоАП РФ. Осуществлять меры обеспечения производства, предусмотренные главой 27 КоАП РФ, они не уполномочены, поэтому осуществление ряда процессуальных действий возможно только лишь сотрудниками ОВД.

Таким образом, обязанности по сбору доказательств возложены и на ОВД, и на КДНиЗП.

Источниками доказательств как для ОВД, так и для КДНиЗП выступают: протокол об административном правонарушении, иные протоколы, предусмотренные КоАП РФ, объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показания потерпевшего, свидетелей, заключения эксперта, показания специальных технических средств, иные документы, вещественные доказательства.

2.22. Будет ли считаться извещение лица, в отношении которого ведется производство по делу, надлежащим, если повестка направлена заказным письмом с уведомлением, к материалам дела приложена квитанция о направлении данного письма, а само уведомление не вернулось?

В соответствии с ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ участники производства по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В п.14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2007 г. № 52 (ред. от 09.02.2012 г.) «О сроках рассмотрения судами Российской Федерации уголовных, гражданских дел и дел об административных правонарушениях» отмечается, что в целях своевременного разрешения дел об административных правонарушениях необходимо иметь в виду, что КоАП РФ предусмотрена возможность рассмотрения дела в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Исходя из положений ч. 2 и 3 ст. 25.1 КоАП РФ КДНиЗП вправе рассмотреть дело об административном правонарушении в отсутствие указанного лица при соблюдении следующих условий: у судьи имеются данные о надлежащем извещении лица о времени и месте рассмотрения дела, в том числе посредством СМС-сообщения в случае его согласия на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату; по данному делу присутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу, не является обязательным и не было признано судом обязательным (ч. 3 ст. 25.1 КоАП РФ); этим лицом не заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела либо такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

2.23. Какие доказательства должны признаваться не допустимыми, например, если в деле об административном правонарушении находятся объяснения свидетеля, при получении которых лицу, опрошенному в качестве такового, не разъяснились права и обязанности в соответствии со ст. 25.6 КоАП РФ, а также лицо не предупреждалось об ответственности в соответствии со ст. 17.9 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются, в том числе и показания свидетеля по делу об административном правонарушении.

Допустимость доказательств — это пригодность для использования при установлении обстоятельств, имеющих значение для дела об административном правонарушении, соответствие требованиям закона относительно источников, порядка обнаружения, закрепления и исследования доказательств. Доказательства допустимы лишь в том случае, если они получены из законного источника. Если доказательства получены с нарушением закона, то они недопустимы.

Нарушением, влекущим невозможность использования доказательств, может быть признано, в частности, получение объяснений потерпевшего, свидетеля, лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, которым не были предварительно разъяснены их права и обязанности, предусмотренные ч. 1 ст. 25.1, ч. 2 ст. 25.2, ч. 3 ст. 25.6 КоАП РФ, ст. 51 Конституции РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.6 КоАП РФ свидетель предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний по статье 17.9 КоАП РФ.

Также следует сказать о том, что должна быть соблюдена процессуальная форма при получении показаний от свидетелей. Они фиксируются либо в протоколе об административном правонарушении, протоколе о применении меры обеспечения производства по делу об

административном правонарушении, протоколе рассмотрения дела об административном правонарушении, либо, в случае необходимости, записываются и приобщаются к делу (ч. 2 ст. 26.3 КоАП РФ).

2.24. Как необходимо оценивать доказательства при рассмотрении дела об административном правонарушении?

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела (ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ).

Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона. Немаловажное значение имеет решение КДНиЗП вопроса об относимости и допустимости доказательств применительно к предмету доказывания. Под относимостью доказательств понимается наличие причинной, объективной связи доказательства с установленными по делу обстоятельствами. Допустимость доказательств рассматривается с позиции определения источников фактических данных. Не могут быть признаны доказательствами данные, источник которых не установлен, либо данные, полученные с нарушением прав граждан, в том числе права на неприкосновенность личности, жилища и т.п.

Судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, **оценивают** доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности.

Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Одной из задач производства по делам об административных правонарушениях является всестороннее, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела. Выполнение этой задачи невозможно без исследования всех доказательств по делу. На их основании в конечном итоге можно сделать вывод о виновности лица, либо об отсутствии таковой.

Что касается вопроса достаточности доказательной базы, то это оценочное понятие. В каждом конкретном случае необходима своя совокупность доказательств. Этот объем устанавливается тем органом (КДНиЗП), который рассматривает дело об административном правонарушении. В каждом конкретном случае совершения несовершеннолетним административного правонарушения собирается своя совокупность доказательств.

Нарушением, влекущим невозможность использования доказательств, может быть признано, в частности, получение объяснений потерпевшего, свидетеля, лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, которым не были предварительно разъяснены их права и обязанности, предусмотренные частью 1 статьи 25.1, частью 2 статьи 25.2, частью 3 статьи 25.6 КоАП РФ, статьей 51 Конституции Российской Федерации, а свидетели, специалисты, эксперты не были предупреждены об административной ответственности соответственно за дачу заведомо ложных показаний, пояснений, заключений по статье 17.9 КоАП РФ, а также существенное нарушение порядка назначения и проведения экспертизы.

Не является нарушением порядка назначения и проведения экспертизы неисполнение обязанностей, изложенных в части 4 статьи 26.4 КоАП РФ, если лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, было надлежащим образом сообщено о времени и месте ознакомления с определением о назначении экспертизы, но оно в назначенный срок не явилось и не уведомило о причинах неявки, либо если названные лицом причины неявки были признаны неуважительными.

Протоколы и иные материалы ранее прекращенного уголовного дела в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности за те же действия (бездействие), могут быть использованы в качестве доказательств при рассмотрении дела об административном правонарушении.

Существуют доказательства, которые можно восполнить к моменту рассмотрения дела, а есть такие доказательства, которые невозможно восполнить.

Например, без доказательств невозможно рассмотреть факт нахождения лица в состоянии опьянения в общественном месте. Наличие этого состава будет подтверждать акт медицинского освидетельствования несовершеннолетнего, рапорта сотрудников полиции, доставивших

несовершеннолетнего в ОВД, протокол доставления несовершеннолетнего, объяснения родителей, впоследствии отобранное объяснение несовершеннолетнего. Если лицо ранее привлекалось за аналогичное правонарушение, то справка ИЦ и т.д.

При совершении несовершеннолетним административного правонарушения, заключающегося в распитии спиртных напитков в общественных местах, акт медицинского освидетельствования еще не подтверждает факт употребления спиртных напитков в общественных местах. Подросток мог употребить их и дома, и в гостях и т.д.

Дополнительное, выполненное на отдельном бланке, письменное объяснение несовершеннолетнего не является обязательным при сборе материалов дела, если на него составлен протокол об административном правонарушении, где имеются собственноручные его пояснения.

2.25. Может ли комиссия направлять запросы и истребовать сведения (информацию)?

Для получения доказательств по делу комиссия вправе направлять запросы в соответствующие территориальные органы либо поручить совершение отдельных действий, предусмотренных КоАП РФ (ч. 1 ст. 26.9 КоАП РФ).

Запрос по делу, подлежат исполнению не позднее, чем в 5-дневный срок со дня его получения (ч. 2 ст. 26.9 КоАП РФ).

Комиссия вправе вынести определение об истребовании сведений, необходимых для разрешения дела. Истребуемые сведения должны быть направлены в комиссию в 3-дневный срок (ст. 26.10 КоАП РФ).

3. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 27–28 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

3.1. Может ли сотрудник полиции привлекаться в качестве понятого при составлении протокола при производстве по делам об административных правонарушениях?

В соответствии со ст. 25.7 КоАП РФ в качестве понятого может быть привлечено любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо. Понятой удостоверяет в протоколе своей подписью факт совершения в его присутствии процессуальных действий, их содержание и результаты.

Из данной нормы следует, что основное требование, предъявляемое к понятому, — это отсутствие какой-либо прямой или косвенной заинтересованности в исходе дела.

Понятой — это лицо, привлекаемое в предусмотренных законом случаях к присутствию при производстве определенных действий, и его участие является одной из гарантий объективности при производстве процессуальных действий.

Возбуждение дел об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними и предусмотренных ст. ст. 20.20–20.21 КоАП РФ, составление протокола, формирование доказательной базы осуществляются должностным лицом органа внутренних дел (полиции).

В силу осуществления указанных полномочий сотрудники полиции могут иметь служебную заинтересованность в исходе данного дела, поскольку являются работниками данного органа.

В связи с тем, что участие понятых при производстве процессуальных действий является одной из гарантий обеспечения прав лица, привлекаемого к административной ответственности, с целью исключения любых сомнений относительно полноты и правильности фиксирования в протоколе содержания и результатов процессуального действия сотрудник полиции не должен привлекаться в качестве понятого при производстве по делам об административных правонарушениях (Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года)

3.2. Куда доставляются несовершеннолетние совершившие административные правонарушения, находящиеся в состоянии алкогольного опьянения?

В соответствии с ч. 1 ст. 27.2 КоАП РФ доставление является мерой процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях и заключается в принудительном препровождении физического лица в целях составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, если составление протокола является обязательным. Осуществляется доставление уполномоченными должностными лицами, перечень которых содержится в п.п. 1–16 ч. 1 ст. 27.2 КоАП РФ.

В соответствии с Приказом МВД России от 15.10.13 г. № 845 «Об утверждении Инструкции по организации деятельности подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел Российской Федерации» несовершеннолетние, находящиеся в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, при отсутствии медицинских показаний для оказания медицинской помощи в стационарных условиях, доставляются только в дежурную часть территориального органа МВД России. О каждом случае доставления несовершеннолетнего в территориальный орган МВД России составляется протокол, который хранится в ПДН в специальном накопительном деле, делаются записи в книге учета лиц, доставленных в дежурную часть территориального органа МВД России и (или) журнале учета несовершеннолетних, доставленных в территориальный орган МВД России.

При доставлении несовершеннолетнего в территориальный орган МВД России необходимо установить данные, характеризующие его личность, сведения о родителях или иных законных представителях, условиях воспитания и уведомить незамедлительно его родителей или иных законных представителей.

3.3. Может ли быть применено к несовершеннолетним административное задержание? Каков его срок и условия пребывания несовершеннолетних задержанных в административном порядке?

В соответствии с п. 1 ст. 27.3 КоАП РФ административное задержание, то есть кратковременное ограничение свободы физического лица, как мера процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях применяется к физическим лицам, в том числе к несовершеннолетним в исключительных случаях, если это необходимо для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении. Перечень должностных лиц, уполномоченных осуществлять административное задержание и составляется протокол об административном задержании, установлен в п.п. 1–10 ч. 1 ст. 27.3 КоАП РФ.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 14 ФЗ от 07.02.2011 г. № 3-ФЗ (ред. от 13.07.2015 г.) «О полиции», сотрудники полиции имеют право задерживать лиц, в отношении которых ведется производство по делам об административных правонарушениях.

Срок задержания исчисляется с момента фактического ограничения свободы передвижения лица и определен ч. 3 ст. 27.3 КоАП РФ как кратчайший. Задержанное лицо вправе пользоваться в соответствии с федеральным законом услугами адвоката (защитника) и переводчика с момента задержания (ч. 5 ст. 14 ФЗ «О полиции»).

Задержанные лица, находящиеся при них вещи и документы подвергаются досмотру (ч. 6 ст. 14 ФЗ «О полиции», ст. 27.7 КоАП РФ).

Задержанное лицо в кратчайший срок, но не позднее трех часов с момента задержания, имеет право на один телефонный разговор в целях уведомления близких родственников или близких лиц о своем задержании и месте нахождения. Такое уведомление по просьбе задержанного лица может сделать сотрудник полиции (ч. 7 ст. 14 ФЗ «О полиции»).

О каждом случае задержания несовершеннолетнего полиция незамедлительно уведомляет его родителей или иных законных представителей (ч. 8 ст. 14 ФЗ «О полиции», ч. 4 ст. 27.3 КоАП РФ). В полиции в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти в сфере внутренних дел, ведется реестр лиц, подвергнутых задержанию. Сведения, содержащиеся в реестре, не могут быть переданы третьим лицам, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (п. 13 ст. 14 ФЗ «О полиции»).

Задержанные лица содержатся в специально отведенных для этого помещениях под охраной в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью. Условия содержания, нормы питания и порядок медицинского обслуживания задержанных лиц определяются Правительством Российской Федерации. Задержанные лица перед водворением в специально отведенные для этого помещения и после окончания срока задержания подвергаются осмотру, результаты которого заносятся в протокол о задержании (п. 16 ст. 14 ФЗ «О полиции»). Так, Постановлением Правительства РФ от 15.10.2003 г. № 627 «Об утверждении Положения об условиях содержания лиц, задержанных за административное правонарушение, нормах питания и порядке медицинского обслуживания таких лиц» (с изм. от 26.11.13 г.) установлено раздельное размещение в специальном помещении несовершеннолетних лиц.

Приказом МВД России от 30.04.2012 № 389 (ред. от 19.06.2014) «Об утверждении Наставления о порядке исполнения обязанностей и реализации прав полиции в дежурной части территориального органа МВД России после доставления граждан» установлена последовательность действий оперативного дежурного после доставления несовершеннолетнего в дежурную часть территориального органа МВД России.

3.4. Как производится медицинское освидетельствование на состояние опьянения несовершеннолетних, не управляющих транспортным средством?

Лица, совершившие административные правонарушения, в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что они находятся в состоянии опьянения, подлежат направлению на медицинское освидетельствование на состояние опьянения в соответствии со ст. 27.12.1 КоАП РФ.

Медицинское освидетельствование на состояние опьянения является мерой принудительного воздействия с целью пресечения правонарушения и обеспечения условий для правильного и своевременного рассмотрения дела.

О применении данной меры, в соответствии с ч. 3 ст. 27.12.1 КоАП РФ составляется протокол (копия которого вручается лицу, направляемому на медицинское освидетельствование), а если лицо несовершеннолетнее — в обязательном порядке уведомляются его родители или иные законные представители. В случае отказа от прохождения медицинского освидетельствования делается соответствующая отметка в протоколе о направлении на медицинское освидетельствование.

Медицинское освидетельствование проводится медицинскими организациями, имеющими лицензию на осуществление медицинской деятельности по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического) (см. Постановление Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 (ред. от 15.04.2013) «О лицензировании медицинской деятельности...»).

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 20 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» при проведении медицинского освидетельствования несовершеннолетнего в целях установления состояния наркотического либо иного токсического опьянения (за исключением установленных законодательством Российской Федерации случаев приобретения несовершеннолетними полной дееспособности до достижения ими восемнадцатилетнего возраста) информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство (медицинское освидетельствование) дает один из родителей или иной законный представитель.

3.5. Может ли быть произведен личный досмотр несовершеннолетнего, в действиях которого усматриваются признаки административного правонарушения сотрудником ОВД противоположного пола?

В соответствии со ст. 27.7 КоАП РФ личный досмотр осуществляется в случае необходимости в целях обнаружения орудий совершения либо предметов административного правонарушения и может проводиться уполномоченным должностным лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола.

В исключительных случаях при наличии достаточных оснований полагать, что при физическом лице находятся оружие или иные предметы, используемые в качестве оружия, личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, могут быть осуществлены без понятых.

Следовательно, личный досмотр несовершеннолетнего может быть проведен только должностными лицами одного пола.

3.6. Может ли осуществляться видеозапись проведения таких процессуальных действий, предусмотренных 27 главой КоАП РФ, как: личный досмотр; досмотр вещей, находящихся при физическом лице; изъятие вещей и документов; направление на медицинское освидетельствование; доставление; административное задержание?

В соответствии с КоАП РФ в отношении следующих мер процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях составляется протокол: о личном досмотре, досмотре вещей, находящихся при физическом лице (ч. 7 ст. 27.7), изъятии вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении и обнаруженных на месте совершения административного правонарушения либо при осуществлении личного досмотра, досмотра вещей, находящихся при физическом лице (ч. 4 ст. 27.10) и в случае необходимости может применяться фото- и киносъемка, о чем делается соответствующая запись в протоколе. Все полученные материалы с применением фото- и киносъемки, прилагаются к соответствующему протоколу.

Статьей 27.12.1 КоАП РФ и Постановление Правительства РФ от 23.01.2015 № 37 «Об утверждении Правил направления на медицинское освидетельствование на состояние опьянения лиц, совершивших административные правонарушения» не установлено применение фото- и киносъемки, для лиц, совершивших административные правонарушения, в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что они находятся в состоянии опьянения, при направлении на медицинское освидетельствование на состояние опьянения.

О доставлении (ч. 3 ст. 27.2 КоАП РФ), административном задержании (ч. 5 ст. 27.3 КоАП РФ) составляется протокол либо делается соответствующая запись в протоколе о применении меры процессуального обеспечения. Копия протокола вручается лицу по его просьбе.

Таким образом, использование фото- и киносъемки возможно лишь при применении таких мер процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях как: личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, при изъятии вещей и документов.

3.7. Что является основанием для возбуждения административного производства в отношении несовершеннолетнего?

Основанием или поводом к возбуждению дела об административном правонарушении в соответствии с ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ необходимо считать:

— непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

— поступление из правоохранительных органов, а также из других государственных органов (Например, из территориальных органов Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека), органов местного самоуправления (Например, органов опеки и попечительства, образования, здравоохранения социальной защиты), от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;

— сообщения и заявления физических лиц, а так же сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;

— фиксация административного правонарушения в области дорожного движения работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами, имеющими функции фото- и киносъемки, видеозаписи, или средствами фото- и киносъемки, видеозаписи;

— подтверждение содержащихся в сообщении или заявлении собственника (владельца) транспортного средства данных о том, что в случаях, указанных выше, транспортное средство находилось во владении или в пользовании другого лица.

3.8. При наличии, каких процессуальных документов необходимо считать, что дело об административном правонарушении возбуждено?

Дело об административном правонарушении необходимо считать возбужденным, в случае если в отношении правонарушителя составлен один из следующих видов процессуальных документов:

1) протокол о применении меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении предусмотренной 27 главой КоАП РФ (протокол об административном задержании; протокол о доставлении правонарушителя; протокол о личном досмотре; протокол об изъятии вещей явившихся орудием совершения или предметом административного правонарушения; протокол изъятия документов; протокол об отстранении от управления транспортным средством);

2) протокол осмотра места совершения административного правонарушения, предусмотренных статьями 12.24 КоАП РФ и ч. 2 ст. 12.30 КоАП РФ и составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения.;

3) протокол об административном правонарушении;

4) постановление прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении;

5) определение о проведении административного расследования, которое выносится при совокупности следующих условий:

— необходимость проведения экспертизы или иных процессуальных действий, требующих значительных временных затрат;

— нарушение строго установленных ч. 1 ст. 28.7 видов законодательства, например, законодательства о пожарной безопасности, законодательства в области дорожного движения.

3.9. На основании каких процессуальных документов правонарушитель может быть привлечен к административной ответственности?

К административной ответственности возможно привлечение на основании протокола об административном правонарушении (ст. 28.2 КоАП РФ).

Исключением являются случаи возбуждения дела об административном правонарушении постановлением прокурора (ст. 28.4 КоАП РФ), а также при назначении административного наказания без составления протокола: по ч. 1 ст. 28.6– если выносится постановление по делу об административном правонарушении на месте совершения административного правонарушения и ч. 3 ст. 28.6 — если административное правонарушение по главе 12 КоАП РФ зафиксировано с применением работающих в автоматическом режиме специальных технических средств.

Иные документы: справки инспекторов ПДН ОВД, информационные сообщения из полиции, из школы — не являются основанием для привлечения к административной ответственности.

3.10. Обязательно ли вынесение определение о возбуждении дела об административном правонарушении?

КоАП РФ предусматривает единственный случай, когда вынесение определения о возбуждении дела об административном правонарушении является обязательным на основании ст. 28.7 КоАП РФ (ч. 2 и ч. 3) в случае проведения административного расследования.

В остальных случаях, вынесенное должностными лицами органов внутренних дел определение о возбуждении дела об административном правонарушении, процессуальным документом не является и юридической силы не имеет.

3.11. В какие сроки должен быть составлен протокол об административном правонарушении, и какие требования к нему предъявляются?

В соответствии со статьей 28.5 КоАП РФ протокол об административном правонарушении составляется:

немедленно после выявления совершения административного правонарушения;

в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения в случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице, в отношении которого возбуждается дело об административном правонарушении; по окончании административного расследования.

Требования, предъявляемые к протоколу об административном правонарушении изложены в ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ:

1) дата и место его составления,

2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол,

3) сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении,

4) фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших (если имеются),

5) место, время совершения административного правонарушения,

6) событие административного правонарушения,

7) статья КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение,

8) объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело,

9) иные сведения, необходимые для разрешения дела,

10) отметка о разъяснении прав и обязанностей лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, а также в отношении иных участников производства,

11) отметка о подписях:

— должностного лица, составившего протокол об административном правонарушении,

— физического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (в случае отказа от подписания протокола, в нем делается соответствующая запись).

Существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, и иных сведений в зависимости от их значимости для данного конкретного дела об административном правонарушении (например, отсутствие данных о том, владеет ли лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, языком, на котором ведется производство по делу, а также данных о предоставлении переводчика при составлении протокола и т.п.).

Несущественными являются такие недостатки протокола, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу на заседании КДНиЗП. Несущественным недостатком протокола об административном правонарушении является составление протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, если этому лицу было надлежащим образом сообщено о времени и месте его составления, но оно не явилось в назначенный срок и не уведомило о причинах неявки или причины неявки были признаны неуважительными (Постановление Пленума Верховного Суда РФ 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»)

Сотрудникам ОВД, при возбуждении административного производства в отношении несовершеннолетнего или его законного представителя необходимо учитывать положения Приказа

МВД России от 05.05.2012 № 403 (ред. от 12.01.2015) «О полномочиях должностных лиц системы МВД России по составлению протоколов об административных правонарушениях и административному задержанию». В том случае, когда протокол об административном правонарушении составлен неправомочным лицом, КДНиЗП имеет право в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ вынести определение о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган или должностному лицу, которыми составлен протокол.

3.12. Может ли быть составлен протокол об административном правонарушении в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении?

В соответствии с частями 4.1. и 5 ст. 28.2. КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, 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 «Ф. И. О. 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).

3.13. Могут ли члены КДНиЗП составлять протоколы об административных правонарушениях?

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 28.3 КоАП РФ члены КДНиЗП составляют протоколы об административных правонарушениях предусмотренных статьями 5.35–5.37 КоАП РФ, а также статьями 6.10, 6.23 КоАП РФ.

При составлении протокола о возбуждении дела об административном правонарушении члены комиссии должны соблюдать требования ст. 28.2 КоАП РФ.

Необходимо отметить, что ответственные секретари КДНиЗП не всегда имеют статус членов комиссий, что следует из Постановления Правительства РФ от 06.11.2013 № 995 «Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав», которыми определяется, что в состав комиссии входят: председатель, заместитель председателя, члены комиссии и ответственный секретарь. Определить является или не является ответственный секретарь КДНиЗП ее членом возможно только при анализе региональных или муниципальных нормативно-правовых актов, закрепляющих персональный состав КДНиЗП.

3.14. Может ли прокурор возбуждать производство по делам об административных правонарушениях предусмотренных ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ?

В соответствии с ч. 1 ст. 28.4. можно выделить категории дел, которые возбуждаются только прокурором. К ним относятся дела возбуждаемые по составам статей: 5.1, 5.7, 5.21, 5.23–5.25, 5.39, 5.45, 5.46, 5.48, 5.52, 5.58–5.63, 6.19, 6.20, 7.24, частью 1 статьи 7.31, статьями 12.35, 13.11, 13.14, 13.19.1, 13.27, 13.28, статьей 14.13 (за исключением случая, если данные правонарушения совершены арбитражными управляющими), частями 1 и 2 статьи 14.25, статьями 14.35, 14.56, частью 1 статьи 15.10, частью 4 статьи 15.27, статьей 15.33.1, частью 3 статьи 19.4, статьями 19.6.1, 19.9, 19.28, 19.29, 19.32, 20.26, 20.28, 20.29.

Также дела об административных правонарушениях могут возбуждаться прокурором при осуществлении им надзора за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации.

Так как в соответствии со ст. 21 Закона Российской Федерации «О прокуратуре» предметом прокурорского надзора является соблюдение Конституции Российской Федерации и исполнение законов, действующих на территории Российской Федерации, а также соответствие законам правовых актов, издаваемых органами и должностными лицами, указанными в настоящем пункте **со стороны следующих субъектов:**

- федеральных органов исполнительной власти;
- представительных (законодательных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации;
- органов местного самоуправления;
- органов военного управления;
- органов контроля, их должностных лиц;
- субъектов осуществляющих общественный контроль за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и содействия лицам, находящимся в местах принудительного содержания;
- органов управления и руководителей коммерческих и некоммерческих организаций.

Жизнь и деятельность граждан, не имеющих вышеуказанного статуса, предметом прокурорского надзора не является.

3.15. Каков порядок направления протокола об административном правонарушении на рассмотрение?

Протокол об административном правонарушении направляется должностным лицам или органам уполномоченным рассматривать дело об административном правонарушении в течение трех суток с момента его составления (ст. 28.8 КоАП РФ).

Если КДНиЗП вернула материалы, то у лиц (органов), составивших протокол, есть 3 суток со дня их получения на устранение недостатков. Затем, в течение суток после устранения недостатков протокол должен быть возвращен в КДНиЗП (ч. 3 ст. 28.8 КоАП РФ).

При направлении дела для рассмотрения должностное лицо, составившее протокол об административном правонарушении учитывает территориальный принцип рассмотрения дела об административном правонарушении установленный ч. 3 ст. 29.5 КоАП РФ в соответствии с которым дела об административных правонарушениях совершенных несовершеннолетними, а так же предусмотренные ст. ст. 5.35, 5.36, 6.10, 6.23, 20.22 КоАП РФ рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу.

3.16. Могут ли должностные лица органов внутренних дел прекратить производство по делу об административном правонарушении, в случае если материал был возвращен им на доработку по основаниям, предусмотренным п.4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ?

Как следует из содержания ч. 1 ст. 28.9 КоАП, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в ст. 24.5 КоАП, 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 ОВД, 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 случае если указанные в ст. 24.5 КоАП РФ обстоятельства стали известны должностному лицу ОВД после возвращения материалов из КДНиЗП на основании п.4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ, то у указанного должностного лица также возникает обязанность прекратить данное производство и вынести постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении, которое должно соответствовать требованиям ст. 29.10 КоАП РФ.

4. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 29–32 ГЛАВЫ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

4.1. Какие вопросы решает комиссия при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении?

В соответствии со статьей 29.1 КоАП РФ комиссия выясняет следующие вопросы:

- относится ли к компетенции комиссии рассмотрение данного дела;
- имеются ли обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела комиссией;
- правильно ли составлены протокол об административном правонарушении, а также правильно ли оформлены иные материалы дела (в случае выявленных недостатков комиссия выносит определение о возврате материала — п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ);
- имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 24.5 КоАП РФ);
- достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу;
- имеются ли ходатайства и отводы (ст. ст. 24.4, 29.2, 29.3 КоАП РФ).

4.2. Нужно ли извещать прокурора о проведении заседания комиссии?

В соответствии с ч. 2 ст. 25.11 КоАП РФ прокурор извещается о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним. Ответственный секретарь комиссии оповещает членов комиссии и лиц, участвующих в заседании комиссии, о времени и месте заседания, проверяет их явку, знакомит с материалами по вопросам, вынесенным на рассмотрение комиссии (ст. 7 Постановления Правительства РФ от 06.11.2013 № 995 «Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав»).

4.3. Можно ли прекратить производство по делу об административном правонарушении на этапе подготовки к рассмотрению дела?

В соответствии с ч. 2 ст. 29.4 КоАП РФ на стадии подготовки КДНиЗП может вынести постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении при выявлении обстоятельств, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, при этом не вызываются лица участвующие в деле, не соблюдаются положения ст. 29.7 КоАП РФ, не ведется протокол о рассмотрении дела об административном правонарушении, в соответствии со ст. 29.8 КоАП РФ.

4.4. Можно ли на этапе подготовки к рассмотрению дела вынести определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении?

Нет, данного рода определение может быть вынесено, в соответствии с п. 7, ч. 1 ст. 29.7 КоАП РФ только на стадии рассмотрения дела по существу, т.е. п.3 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ не содержит оснований для вынесения данного рода определений.

4.5. Виды определений и постановлений, которые выносит КДНиЗП при подготовке дела к рассмотрению.

КоАП РФ в ч. 1 ст. 29.4 устанавливается круг вопросов, по которым в случае необходимости при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении выносятся определения:

- о назначении времени и места рассмотрения дела;
- о вызове лиц, участвующих в производстве по делу об административном правонарушении: лица, в отношении которого ведется производство, потерпевшего, законных представителей физического или юридического лица, свидетеля, эксперта, специалиста, прокурора, защитника,

переводчика; об истребовании необходимых дополнительных материалов по делу; о назначении экспертизы;

об отложении рассмотрения дела;

о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, в случае составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами, неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела;

о передаче протокола об административном правонарушении и других материалов дела на рассмотрение по подведомственности, если рассмотрение дела не относится к компетенции судьи, органа, должностного лица, к которым протокол об административном правонарушении и другие материалы дела поступили на рассмотрение, либо вынесено определение об отводе судьи, состава коллегиального органа, должностного лица.

В соответствии с ч. 2 ст. 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

4.6. В какие сроки должно быть рассмотрено дело об административном правонарушении?

Дела о правонарушениях рассматриваются в 15-дневный срок с момента получения органом, должностным лицом, правомочным рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов (ст. 29.6 КоАП РФ).

Срок рассмотрения может быть продлен, но не более чем на 1 месяц. Можно выделить два основания для продления срока рассмотрения дела:

поступление ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении;

необходимость в дополнительном выяснении обстоятельств дела.

О продлении срока рассмотрения дела должно быть вынесено мотивированное определение. Если срок был продлен по первому из вышеуказанных оснований, то в определении должно указываться от кого и какое ходатайство поступило. Если срок был продлен по второму из указанных выше оснований, то в определении указываются обстоятельства, которые надо выяснить, обосновывается необходимость выяснения данных обстоятельств. В случае необходимости или обязанности проведения процессуальных действий для выяснения дополнительных обстоятельств дела об этом делается отметка в определении о продлении срока рассмотрения дела. Только при соблюдении изложенных выше условий определение о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении можно считать мотивированным.

4.7. Может ли быть вынесено определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении, когда дело рассматривается по существу?

Согласно п.7 ч. 1 ст. 29.7 КоАП РФ комиссией может быть вынесено определение об отложении рассмотрения дела при наличии следующих оснований:

а) поступление заявления о самоотводе или об отводе судьи, члена коллегиального органа, должностного лица, рассматривающих дело, если их отвод препятствует рассмотрению дела по существу (отвод члена коллегиального органа может не повлиять на процедуру рассмотрения дела, если количество оставшихся членов является достаточным для признания заседания правомочным);

б) отвод специалиста, эксперта или переводчика, если указанный отвод препятствует рассмотрению дела по существу (в этих случаях под сомнение ставится достоверность формируемой доказательственной базы, которая необходима для выяснения обстоятельств по делу об административном правонарушении);

в) необходимость явки лица, участвующего в рассмотрении дела (вынесение определения о приводе);

г) истребование дополнительных материалов по делу (например, объяснения лиц, справки, информационные письма, поручения, запросы, сведения, относящиеся к делу);

д) назначение экспертизы.

В протокол заседания КДНиЗП о рассмотрении дела об административном правонарушении не может быть занесено определение об отложении дела, о его вынесении делается лишь запись (ст. 29.8 КоАП РФ).

Определение носит процессуальный характер и не затрагивает существа дела. Процедура принятия определения и содержание этого процессуального документа специально регламентированы КоАП РФ (ст. 29.12 КоАП РФ).

Необходимо учитывать, что определение может быть вынесено только на заседании КДНиЗП.

4.8. Каков порядок рассмотрения дела о правонарушении?

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении:

объявляется, кто рассматривает дело, какое дело подлежит рассмотрению, кто и на основании какого закона привлекается к административной ответственности;

устанавливается факт явки физического лица, или законного представителя физического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, а также иных лиц, участвующих в рассмотрении дела;

проверяются полномочия законных представителей физического лица, защитника и представителя;

выясняется, извещены ли участники производства по делу в установленном порядке, выясняются причины неявки участников производства по делу и принимается решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц либо об отложении рассмотрения дела;

разъясняются лицам, участвующим в рассмотрении дела, их права и обязанности;

рассматриваются заявленные отводы и ходатайства.

При продолжении рассмотрения дела об административном правонарушении оглашается протокол об административном правонарушении, а при необходимости и иные материалы дела. Заслушиваются объяснения физического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, показания других лиц, участвующих в производстве по делу, пояснения специалиста и заключение эксперта, исследуются иные доказательства, а в случае участия прокурора в рассмотрении дела заслушивается его заключение.

4.9. Возможен ли возврат протокола об административном правонарушении и иных материалов дела на стадии рассмотрения дела об административном правонарушении в связи с недостаточностью доказательств?

Возвращение протокола возможно только при подготовке дела к рассмотрению и не допускается при рассмотрении дела об административном правонарушении по существу, поскольку ч. 2 ст. 29.9 КоАП РФ не предусматривает возможности вынесения определения о возвращении протокола и иных материалов органу или должностному лицу, составившим протокол, по результатам рассмотрения дела.

4.10. Является ли основанием для возврата протокола об административном правонарушении отсутствие в нем подписи лица, в отношении которого составлен протокол?

В соответствии с п. 4 ст. 29.4 КоАП РФ определение о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, выносится в случае составления протокола и оформления других материалов неправомочными лицами, неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которые не могут быть восполнены при рассмотрении дела.

Согласно п. 5 ст. 28.2 КоАП РФ протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. В случае отказа указанных лиц от подписания протокола в нем делается соответствующая запись.

Поскольку КоАП РФ допускается составление протокола с отметкой об отказе лица поставить свою подпись, составление протокола без подписи, но с отметкой об отказе поставить

свою подпись не является основанием для возврата протокола. В случае, если в протоколе отсутствует подпись лица, в отношении которого составлен протокол, и отсутствует отметка об отказе от подписания протокола, предусмотренная п. 5 ст. 28.2 КоАП РФ, протокол следует возвратить в соответствии с п. 4 ст. 29.4 КоАП РФ. (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 01.03.2006 «Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2005 года»).

4.11. Может ли являться основанием возврата протокола об административном правонарушении по ч. 1, 2 ст. 5.36 КоАП РФ для устранения недостатков по делу, возбужденному в отношении должностного лица, отсутствие даты рождения и места жительства при указании инициалов и фамилии должностного лица, названия должности и адреса организации-работодателя?

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ в протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела.

Согласно ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, субъектом административного правонарушения, в этом случае является физическое лицо, занимающее определенную должность. Его данные имеют важное значение: согласно части 1 статьи 19 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем; определение даты рождения необходимо для установления возраста гражданина с целью выяснения возможности привлечения его к административной ответственности; место жительства также имеет значение, так как согласно статье 29.5 КоАП РФ по ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица, дела об административных правонарушениях несовершеннолетних, а также об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 5.35, 6.10, 6.23, 20.22 КоАП РФ, рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Следовательно, отсутствие в протоколе об административном правонарушении указанных данных может являться основанием для возврата протокола и материалов дела для устранения недостатков в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ.

4.12. Что является основанием для прекращения производства по делу об административном правонарушении на стадии рассмотрения?

Исходя из положений ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- 1) отсутствие события административного правонарушения;
- 2) отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста, предусмотренного КоАП РФ для привлечения к административной ответственности, или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);
- 3) действия лица в состоянии крайней необходимости;

- 4) издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;
- 5) отмена закона, установившего административную ответственность;
- 6) истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;
- 7) наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, либо постановления о возбуждении уголовного дела;
- 8) смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

4.13. Имеет ли право КДНиЗП выносить постановление о приводе несовершеннолетнего, дело о котором должно рассматриваться на заседании, а также о приводе его родителей?

В соответствии со ст. 27.15 КоАП РФ комиссия наделена правом применения такой меры процессуального обеспечения, как привод.

Привод может применяться к лицу, привлекаемому к административной ответственности, законному представителю, свидетелю. Решение о применении привода комиссия оформляет в форме определения.

Привод осуществляется органом внутренних дел (полицией) на основании вынесенного комиссией определения в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области внутренних дел. Порядок реализации указанной меры процессуального обеспечения производства по делам об административных правонарушениях определен Приказом МВД России от 21 июня 2003 г. № 438 «Об утверждении Инструкции о порядке осуществления привода» (с изм. от 1 февраля 2012 г.), согласно положениям которого, привод лица, не достигшего шестнадцати лет, производится с уведомлением его законных представителей либо администрации по месту его работы или учебы.

4.14. Как должно быть оформлено постановление по делу об административном правонарушении и каков порядок принятия постановления?

Требования, предъявляемые к постановлению об административном правонарушении, изложены в ст. 29.10 КоАП РФ.

Вынесенное постановление по делу об административном правонарушении должно соответствовать задачам и принципам законодательства об административных правонарушениях, основными из которых являются его законность и обоснованность. Законным оно является, если вынесено при точном соблюдении норм материального и процессуального законодательства, в том числе процессуальных сроков. Обоснованность — это соответствие выводов КДНиЗП об обстоятельствах дела имеющейся в материалах дела совокупности доказательств, отвечающей требованиям достаточности, допустимости и относимости.

В постановлении по делу об административном правонарушении все сведения отражаются в определенной последовательности. Постановление имеет определенную структуру, в которой можно выделить вводную, устанавливающую (описательную) и резолютивную части (ст. 29.10 КоАП РФ).

Во вводной части должны быть указаны:

- 1) наименование и состав коллегиального органа, вынесших постановление, их адрес;
- 2) дата и место рассмотрения дела;
- 3) сведения о лице, в отношении которого рассматривается дело.

Устанавливающая часть постановления содержит:

- 1) описание события административного правонарушения;
- 2) анализ и оценка всех исследованных доказательств, в том числе и недостоверных, с соответствующими выводами о них;
- 3) статья КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за совершенное административное правонарушение;
- 4) либо основания прекращения производства по делу.

Резолютивная часть постановления:

- 1) мотивированное решение по делу;
- 2) информация о решении вопросов связанных с изъятыми вещами и документами, а также о вещах, на которые наложен арест (указывается при наличии);
- 3) срок и порядок обжалования постановления;
- 4) порядок исполнения постановления (при назначении административного штрафа);
- 5) информация о получателе штрафа, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы административного штрафа (при назначении административного штрафа);
- 6) дата вступления постановления в законную силу (в соответствии со ст. 13 Федерального закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 29.06.2015) «Об исполнительном производстве»).

Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное КДНиЗП, принимается простым большинством голосов членов, присутствующих на заседании и подписывается председательствующим в заседании коллегиального органа, то есть ответственный секретарь постановление по делу не подписывает. При этом председательствующим может быть не только председатель комиссии, но и его заместитель, который выполняет данные обязанности в установленном законом порядке.

4.15. Обязательно ли вручать постановление об административном правонарушении сразу при рассмотрении под расписку или можно высылать по месту жительства несовершеннолетних?

В соответствии со ст. 29.11 КоАП РФ по общему порядку постановление по делу об административном правонарушении **объявляется** немедленно по окончании рассмотрения дела.

Копия постановления по делу об административном правонарушении вручается под расписку физическому лицу, в отношении которого оно вынесено, или законному представителю физического лица, а также потерпевшему по его просьбе либо высылается в течение трех дней указанным лицам со дня вынесения данного постановления в соответствии с ч. 2 ст. 29.11 КоАП РФ.

Поэтому, если лицо, в отношении которого рассмотрено дело, присутствовало на заседании комиссии, то ему копия постановления вручается под расписку, при заочном рассмотрении — копия постановления направляется в течение трех дней по месту жительства лица.

КоАП РФ закрепляет, что в **исключительных случаях** по решению КДНиЗП, рассматривающей дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

4.16. Каков порядок вынесения определений КДНиЗП?

В соответствии с ч. 2. статьи 29.12. определение по делу об административном правонарушении принимается простым большинством голосов членов коллегиального органа, присутствующих на заседании.

Определение подписывается председательствующим на заседании при рассмотрении дела. Вынесение определений единоначально председателем не допускается.

4.17. Что такое представление и когда оно выносится?

Статья 29.13. КоАП РФ закрепляет, что при установлении причин правонарушения и условий, способствующих его совершению, КДНиЗП вносит в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представления.

Соответствующие организации, должностные лица обязаны рассмотреть представление в течение месяца со дня его получения и сообщить в КДНиЗП о принятых мерах.

Данное представление может быть адресовано, в том числе и иным органам системы профилактики правонарушений несовершеннолетних, неисполнение обязанностей которыми создало условия (причины) для совершения административного правонарушения. Например, допущение органами опеки и попечительства проживания несовершеннолетнего, в отношении которого установлена опека, не с опекуном, а с родителями лишенными родительских прав или в ином месте.

За неисполнение представления вынесенного КДНиЗП об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, предусмотрена административная ответственность (ст. 19.6 КоАП РФ).

4.18. Какие требования предъявляются к оформлению протокола заседания КДНиЗП?

Перечень информации составляющей содержание протокола рассмотрения дела об административном правонарушении комиссией перечислен в ст. 29.8 КоАП РФ, данный перечень является закрытым и расширительному толкованию не подлежит.

В данный перечень входит следующая информация:

- 1) дата и место рассмотрения дела;
- 2) наименование и состав коллегиального органа, рассматривающего дело;
- 3) событие рассматриваемого административного правонарушения;
- 4) сведения о явке лиц, участвующих в рассмотрении дела, об извещении отсутствующих лиц в установленном порядке;
- 5) отводы, ходатайства и результаты их рассмотрения;
- 6) объяснения, показания, пояснения и заключения соответствующих лиц, участвующих в рассмотрении дела;
- 7) документы, исследованные при рассмотрении дела.

Иная информация в указанный протокол вносится не может.

Протокол о рассмотрении дела об административном правонарушении подписывается председательствующим в заседании коллегиального органа и секретарем заседания коллегиального органа.

Необходимо понимать разницу в терминологии «председатель» — «председательствующий», «ответственный секретарь» — «секретарь заседания».

Председательствовать на заседании коллегиального органа, например, может заместитель председателя КДНиЗП, в то же время в случае отсутствия по уважительной причине (отпуск, болезнь, командировка и др.) ответственного секретаря КДНиЗП функции секретаря заседания могут быть возложены председательствующим на одного из членов комиссии.

4.19. Как необходимо рассматривать дела об административных правонарушениях, если на одного правонарушителя в КДНиЗП поступило несколько протоколов об административных правонарушениях?

В случае если из поступивших протоколов и материалов дела следует, что правонарушения совершены путем одного действия или бездействия, то в данном случае КДНиЗП **обязана** в соответствии с положениями ч. 2 ст. 4.4. КоАП РФ объединить материалы, вынести определение об объединении материалов и одно постановление о привлечении к административной ответственности, назначив наказание в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие) более строгого административного наказания (например, максимальный административный штраф).

В случае если из поступивших протоколов и материалов дела следует, что административные правонарушения разорваны либо во времени, либо в пространстве, то КДНиЗП должна руководствоваться положениями ч. 1 ст. 4.4 КоАП РФ, которая закрепляет, что при совершении лицом двух или более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение.

4.20. Имеет ли право КДНиЗП переквалифицировать совершенное правонарушение?

В пункте 20 Пленума ВС РФ № 5 разъясняется, что, несмотря на обязательность указания в протоколе об административном правонарушении наряду с другими сведениями, перечисленными в части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, конкретной статьи КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающей административную ответственность за совершенное лицом правонарушение, право окончательной юридической квалификации действий (бездействия) лица КоАП РФ относит к полномочиям субъекта, рассматривающего дело об административном правонарушении.

Если при рассмотрении дела будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершенного правонарушения,

комиссия может переквалифицировать действия (бездействие) лица на другую статью КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовый объект посягательства, при условии, что это не ухудшает положения лица, в отношении которого возбуждено дело, и не изменяет подведомственности его рассмотрения.

В таком же порядке может быть решен вопрос о переквалификации действий (бездействия) лица при пересмотре постановления или решения по делу об административном правонарушении.

4.21. Если санкции статей КоАП РФ предусматривают только административные штрафы, а взыскать их не предоставляется возможным, можно ли в порядке исключения применять меры воспитательного воздействия?

Нет, нельзя. В соответствии с частью 1 статьи 4.1. КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

4.22. Может ли прокурор опротестовать определение КДНиЗП о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол?

В соответствии с ч. ч. 1 и 2 ст. 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод; решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Таким образом, Конституция Российской Федерации гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод в рамках конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

При этом возможно обжалование в суд решений и действий (бездействия) любых государственных органов, включая судебные, пересмотр судебных постановлений вышестоящим судом является одной из гарантий права на судебную защиту.

Несмотря на то, что КоАП РФ не предусматривает возможности обжалования определений о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, исходя из общих принципов осуществления правосудия они могут быть обжалованы, как исключающие возможность дальнейшего движения дела об административном правонарушении, поскольку их вынесение может повлечь нарушение прав на судебную защиту лиц, участвующих в деле. Пересмотр указанных определений осуществляется в порядке, предусмотренном КоАП РФ.

Вместе с тем, поскольку органы и должностные лица, составившие протокол, не указаны в главе 25 КоАП РФ в качестве участников производства по делам об административных правонарушениях, они не обладают правом на обжалование постановлений по делу об административном правонарушении и не могут обжаловать определение мирового судьи о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол. Такое определение может быть обжаловано потерпевшим по делу об административном правонарушении, лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том случае, когда данным определением затронуты его права. Такое определение может быть также опротестовано прокурором.

4.23. Может ли инспектор ПДН составивший протокол об административном правонарушении обжаловать постановление о прекращении производства по делу вынесенное комиссией?

Нет, не может. Исходя из положений ч. 1.1. ст. 30.1 КоАП РФ должностным лицом, уполномоченным составлять протокол об административном правонарушении может быть обжаловано только постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное судьей.

4.24. С какого момента вступает в законную силу постановление по делу об административном правонарушении в случае, если копия такого постановления, направленная по месту жительства или месту нахождения лица, привлекаемого к административной ответственности, была возвращена в КДНиЗП с отметкой на почтовом извещении об отсутствии лица по указанному адресу?

Частью 1 ст. 30.3 и ст. 31.1 КоАП установлено, что постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу по истечении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления, если оно не было обжаловано либо опротестовано.

Согласно ч. 2 ст. 29.11 КоАП копия постановления по делу об административном правонарушении вручается под расписку физическому лицу, или законному представителю физического лица, или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, либо высылается указанным лицам в течение трех дней со дня вынесения указанного Постановления.

При направлении органом (должностным лицом) копии постановления о привлечении к административной ответственности необходимо руководствоваться Приказом Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234 «Об утверждении Правил оказания услуг почтовой связи». В соответствии с п. 34 указанного нормативного акта почтовые отправления и почтовые переводы при невозможности их вручения (выплаты) адресатам (их уполномоченным представителям) хранятся в объектах почтовой связи в течение 30 дней со дня поступления почтового отправления в объект почтовой связи. Срок хранения почтовых отправлений и почтовых переводов может быть продлен по заявлению отправителя или адресата (его уполномоченного представителя).

Выполнение требований указанных Правил будет свидетельствовать о том, что КДНиЗП, вынесшей постановление о привлечении к административной ответственности, органом почтовой связи были приняты необходимые меры по направлению и надлежащему вручению лицу копии постановления.

Пункт 34 Правил закрепляет, что по истечении установленного срока хранения не полученная адресатами (их уполномоченными представителями) простая письменная корреспонденция передается в число невостребованных почтовых отправлений. Не полученные адресатами (их уполномоченными представителями) регистрируемые почтовые отправления и почтовые переводы возвращаются отправителям за их счет по обратному адресу, если иное не предусмотрено договором между оператором почтовой связи и пользователем. При отказе отправителя от получения и оплаты пересылки возвращенного почтового отправления или почтового перевода они передаются на временное хранение в число невостребованных.

В соответствии с п. 35. Правил почтовое отправление или почтовый перевод возвращается по обратному адресу:

- а) по заявлению отправителя;
- б) при отказе адресата (его уполномоченного представителя) от его получения;
- в) при отсутствии адресата по указанному адресу;
- г) при невозможности прочтения адреса адресата;
- д) при обстоятельствах, исключающих возможность выполнения оператором почтовой связи обязательств по договору об оказании услуг почтовой связи, в том числе отсутствия указанного на отправлении адреса адресата.

В связи с вышеизложенным днем вступления в законную силу постановления по делу об административном правонарушении будет являться дата поступления копии постановления по делу об административном правонарушении в орган, должностному лицу, его вынесшим, указанная на возвращенном почтовом извещении, по мотиву отсутствия лица, привлекаемого к административной ответственности, либо уклонения данного лица от получения постановления (Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2010 года).

4.25. Может ли быть обжаловано или опротестовано определение об отказе в восстановлении срока на подачу жалобы на постановление по делу об административном правонарушении?

Согласно позиции изложенной в п. 31 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 в случае пропуска установленного частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ срока обжалования постановления по делу об административном правонарушении он может быть восстановлен по ходатайству лица, подавшего жалобу, или прокурора, принесшего протест (часть 2 статьи 30.3 КоАП РФ, часть 1 статьи 30.10 КоАП РФ), в порядке, предусмотренном статьями 30.2–30.8 КоАП РФ, с обязательным извещением указанных лиц. Об отклонении ходатайства о восстановлении срока обжалования постановления по делу об административном правонарушении выносится определение (часть 3 статьи 30.3 КоАП РФ).

Несмотря на то, что КоАП РФ не предусматривает возможности обжалования определения об отклонении ходатайства о восстановлении названного срока, это определение исходя из общих принципов осуществления правосудия может быть обжаловано, поскольку оно исключает возможность дальнейшего движения дела об административном правонарушении, что влечет нарушение права лица, привлеченного к административной ответственности, на защиту.

4.26. Может ли определение о взыскании административного штрафа с родителей, законных представителей несовершеннолетнего выноситься одновременно с постановлением о назначении административного наказания несовершеннолетнему?

Определение о взыскании административного штрафа с родителей, законных представителей несовершеннолетнего не может выноситься одновременно с постановлением о назначении административного наказания несовершеннолетнему, так как в момент вынесения данного постановления оно еще не вступило в законную силу.

В свою очередь вопрос взыскания суммы административного штрафа с родителей несовершеннолетнего, привлеченного к административной ответственности, является вопросом, связанным с исполнением постановления о назначении административного наказания (ст. 31.8).

Исходя из смысла ст. 31.1 постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано. Следовательно до истечения срока установленного для обжалования, разрешить вопрос связанный с взысканием административного штрафа с несовершеннолетнего привлеченного к административной ответственности нельзя.

4.27. В каких случаях, постановление комиссии о назначении административного наказания виде штрафа подлежит принудительному исполнению?

Постановление КДНиЗП подлежит принудительному исполнению при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу (ч. 5 ст. 32.2).

В целях обеспечения принудительного исполнения постановления КДНиЗП изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством).

4.28. В случае вынесения комиссией определения о взыскании административного штрафа с родителей (законных представителей), распространяется ли на них обязанность уплатить административный штраф в срок указанный в ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ?

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. В соответствии с ч. 2 ст. 32.2 КоАП РФ если у несовершеннолетнего отсутствует самостоятельный заработок, то административный штраф взыскивается с его родителей (законных представителей).

Следовательно, исполнение постановления о наложении административного штрафа на несовершеннолетнего, в случае вынесения определения о взыскании суммы административного штрафа с родителей (законных представителей), а также соблюдение установленного для уплаты срока не является обязанностью родителей, так как они не являются лицами, привлеченными к административной ответственности.

4.29. Каков срок давности исполнения постановления комиссии? Может ли данный срок прерываться или быть продлен?

Срок давности исполнения постановления о назначении административного наказания — два года, по истечении которых постановление не подлежит исполнению, если не было приведено в исполнение со дня его вступления в законную силу (ч. 1 ст. 31.9).

В ряде случаев исполнение постановления может прерываться. Исполнение постановления в соответствии с ч. 1 ст. 31.6 КоАП РФ возможно приостановить в случае принесения протеста на вступившее в законную силу постановление до рассмотрения протеста, а также в ряде иных случаев, о чем выносится определение, которое при необходимости немедленно направляется в орган, приводящий это определение в исполнение.

Течение двухлетнего срока давности исполнения постановления прерывается в случае, установленном ч. 2 ст. 31.9 КоАП РФ, если лицо, привлеченное к административной ответственности, уклоняется от исполнения постановления о назначении административного наказания и возобновляется со дня обнаружения указанного лица либо его вещей, доходов, на которые в соответствии с постановлением о назначении административного наказания может быть обращено административное взыскание.

Продляться исполнение постановления о наложении административного наказания может в ряде случаев:

Статьей 31.5 КоАП РФ предусматривается как отсрочка исполнения постановления о назначении административного штрафа, так и рассрочка.

При наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, комиссия может отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Также, учитывая материальное положение лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена на срок до трех месяцев. В этих случаях в постановлении указывается срок, с которого начинается исполнение административного наказания. Течение срока давности продлевается на срок рассрочки.

НАУЧНОЕ ИЗДАНИЕ

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
для комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав
по рассмотрению дел об административных правонарушениях
и иных дел (материалов)

Часть I

Печатается в авторской редакции

Компьютерная верстка, обложка *А.В. Ковалья*

Вне плана

Подписано в печать __. __. 2015 г. Формат 60×84 1/8. Бумага офсетная.
Гарнитура «TimesNewRoman». Печать офсетная. Усл. печ. л. 7,44.
Уч.-изд. л. 3,91. Тираж 300 экз. Заказ 425.

ИП Коваль Ю.В..410007, Саратов, ул. ак. Антонова О.А., 33.
Отпечатано в соответствии с предоставленным оригинал-макетом
в ИП Коваль Ю.В.. 410038, г. Саратов, ул. Бакинская, 1..