

**Методическое пособие по применению
Кодекса Российской Федерации об
административных правонарушениях
в вопросах и ответах
Часть 1**

**САРАТОВ
2012 г.**

УДК 342.94 (094.4072.8)
ББК 67.401
И 45

И 45 Методическое пособие по применению Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в вопросах и ответах. Часть 1. Саратов. Издательство «Научная книга». 2012.

ISBN

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 автором 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

*Ответы и комментарии подготовлены деканом факультета магистратуры ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия», кандидатом юридических наук, доцентом кафедры административного и муниципального права магистратуры ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия» **Е.В. Ильговой.***

ISBN
© Ильгова Е.В.
© Издательство «Научная книга»

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	13
3. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 27-28 ГЛАВ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	24
4. ВОПРОСЫ ПО ПРИМЕНЕНИЮ 29 ГЛАВЫ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	33

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 КДН.

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 (ч.1 ст. 5.35) родителей, которые являются военнослужащими, гражданами, призванными на военные сборы, и имеющими специальные звания сотрудники 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.

Но данный факт не освобождает их от иных видов ответственности. Например, материал, составленный по ст. 5.35. КоАП РФ на родителя, который является военнослужащим или приравненным к нему лицом должен быть прекращен в соответствии с ч. 2 ст. 29.5 КоАП РФ.

Далее в соответствии со с ч.2 ст. 28.9 постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении по основанию, предусмотренному частью 2 статьи 24.5 КоАП РФ со всеми материалами дела в течение суток с момента вынесения постановления 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 соответствии со ст. 42 Федерального закона «О прокуратуре РФ»,

проверка сообщения о факте правонарушения, совершенного прокурором, является исключительной компетенцией органов прокуратуры.

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

Согласно положениям ст. 2.5. данные субъекты несут административную ответственность в соответствии с дисциплинарными уставами. В данном случае протокол об административном правонарушении должен направляться (п.1 ч. 2 ст. 29.9) по месту прохождения службы данным лицом, где к нему в соответствии с дисциплинарным уставом или специальным положением о прохождении службы должны быть применены меры дисциплинарной ответственности.

После заключения курсантом контракта, так же необходимо учитывать, что на общих основаниях данный субъект несет ответственность, только с учетом положений ч.2 ст. 2.5. устанавливающей перечень законодательства, за нарушение которого административная ответственность наступает на общих основаниях.

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 Положением о комиссиях по делам несовершеннолетних? Что такое малозначительное правонарушение (ст.2.9)?

Часть 2 статьи 2.3. Кодекса допускает возможность освобождения несовершеннолетнего от административной ответственности комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав (далее КДНиЗП) с учетом конкретных обстоятельств дела и данных о несовершеннолетнем совершившим административное правонарушение. Данная возможность, к сожалению, не обеспечена четким процессуальным механизмом ее реализации. Так, необходимо учитывать, что любое возбужденное дело об административном правонарушении должно быть разрешено в соответствии с законом. По итогам рассмотрения дела может быть вынесено либо постановление, либо определение. Если мы ведем речь об освобождении от административной ответственности и прекращении производства, то соответственно по итогам рассмотрения дела об административном правонарушении согласно положениям ст. 29.9. Кодекса должно быть вынесено постановление о прекращении производства по делу. Вышеуказанная норма в качестве оснований для вынесения данного вида постановления называет только три, среди которых: наличие хотя бы одного из обстоятельств, исключающих производство по делу (исчерпывающий перечень которых закреплен в ст. 24.5); объявление устного замечания в соответствии со ст. 2.9 (малозначительность); наличие в действиях

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

Необходимо отличать освобождение несовершеннолетнего от административной ответственности в порядке ч.2 ст. 2.3 КоАП и освобождение от административной ответственности по малозначительности правонарушения (ст. 2.9.).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (пункт 21) дает разъяснение, что следует понимать под малозначительным административным правонарушением. Малозначительным административным правонарушением является 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, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

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

Таким образом, в случае установления на заседании КДНиЗП факта малозначительности правонарушения, по результатам рассмотрения выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении (п.2 ч.1.1 ст. 29.9), а 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 ВС 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 предусмотренного 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 «Об утверждении Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних».....»

1.5. В каких случаях в деятельности КДНиЗП может быть применена 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.

Данная норма должна быть применена, например, в следующем случае:

Гражданка Петрова 20.05.2012 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. 2 ст. 6.10 (в отношении несовершеннолетней подруги дочери), второй состав предусмотрен ч.3 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. 2 ст.6.10, второй - по ч. 3 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 2000 (двух тысяч) рублей по ч. 3 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. 2 и 3 ст. 6.10 КоАП РФ.

2. Назначить наказание с учетом ч.2 ст.4.4 КоАП РФ в размере 2000 (двух тысяч) рублей....».

1.6. В соответствии с ч. 2 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельством,отягчающим административную ответственность, относится повторное совершение *однородного* административного правонарушения. Какие статьи КоАП РФ являются однородными. Являются ли однородными ст.ст. 20.21, 20.20 ч.1, 20.20 ч.2, 20.20 ч.3, а также ст.20.22, 5.35?

Необходимо иметь в виду, что однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства (Постановление 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 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 состав 5.35 однородным являться не будет, а соответственно не будет обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

1.7. В соответствии с п.5 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 и на основании какого нормативно-правового акта?

Согласно ст. 26.1. 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 обстоятельства смягчающего или отягчающего 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), свидетельств (а) 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.

1.8. Какой срок давности привлечения к административной ответственности?

В соответствии со ст. 4.5. КоАП РФ общий срок давности при рассмотрении дел об административных правонарушениях КДНиЗП определен **2 месяца**.

За нарушение законодательства Российской Федерации:

- * об экспортном контроле
- * о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе
- * об исключительной экономической зоне Российской Федерации
- * патентного
- * антимонопольного
- * бюджетного
- * валютного законодательства Российской Федерации и актов органов валютного регулирования
- * об охране окружающей среды
- * 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 (1 сентября 2012 года)
- * о безопасности дорожного движения (в части административных правонарушений, повлекших причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего)
- * 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
- * о государственном регулировании цен (тарифов)
- * о естественных монополиях
- * об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса
- * о рекламе
- * об электроэнергетике
- * о лотереях
- * о выборах и референдумах

* об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости

* о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма

* об акционерных обществах

* об обществах с ограниченной ответственностью

* о рынке ценных бумаг

* об инвестиционных фондах

* о негосударственных пенсионных фондах

* о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком

* о несостоятельности (банкротстве)

* о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд

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

* о пожарной безопасности

* о промышленной безопасности

А также за нарушение:

* 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)

Срок давности определен по истечении **одного года** со дня совершения административного правонарушения.

За нарушение таможенного законодательства Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС (далее - Таможенный союз) и (или) законодательства Российской Федерации о таможенном деле по истечении **двух лет** со дня совершения административного правонарушения.

За нарушение законодательства Российской Федерации о противодействии коррупции - по истечении **шести лет** со дня совершения административного правонарушения.

При длящемся административном правонарушении сроки исчисляются со дня обнаружения административного правонарушения.

Длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей (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 (6.10., 7.27., 20.21., 20.1. и т.д.), срок давности начинает исчисляться с момента совершения административного правонарушения.

Для длящихся административных правонарушений (5.35., 6.7., 19.15. и т.д.) срок давности начинает исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

В соответствии с 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» днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

Часть 4 статьи 4.5 признана не соответствующей Конституции РФ в той мере, в какой содержащаяся в ней норма позволяет в случае отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения, но при наличии в действиях лица признаков административного правонарушения исчислять срок давности привлечения к административной ответственности со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении (Постановление Конституционного Суда РФ от 13.07.2010 N 15-П). В соответствии с частью 3 статьи 79 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу.

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.

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

Кодекс 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.

1.10. 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. N 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)).

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 с ч. 3 ст. 29.5 КоАП РФ дела об административных правонарушениях несовершеннолетних, а также об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 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 отдела внутренних дел выступать в качестве свидетелей по делу об административном правонарушении в отношении несовершеннолетних, имеет ли право комиссии приглашать их на заседания для дачи пояснений 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 делу 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 милиции обладает информацией об обстоятельствах дела подлежащих установлению, то он может выступить в качестве свидетеля.

Если сотрудник милиции приглашается на заседание КДНиЗП в качестве свидетеля, то ему должны быть разъяснены его права и обязанности как свидетеля по делу, а 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. 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).

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. Прежде чем давать показания и для того, чтобы данное доказательство не было признано при рассмотрении дела полученным с нарушением закона, а, следовательно, не допустимым свидетелю должны быть разъяснены его права и обязанности, а 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 это «решение». Девствующее законодательство закрепляет

возможность вынесения решений по различным категориям дел, например в форме «определения», «приговора», «постановления». Также в диспозиции ст. 17.9 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 2012 года

Инспектор ОДН Кировского РУВД г. Саратова л-т милиции Ильгова Е.В. на основании ст.ст. 24.1, 25.6, 26.3 КоАП РФ отобрала показания у Сафронова Максима Андреевича 27.02.1996 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?

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.

Закон говорит, 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 лица ведущего производство по делу об административном правонарушении.

2.5. Кто является законным представителем несовершеннолетних

находящихся под надзором в учреждениях для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей?

Данный вопрос является очень важным, так как применительно к таким составам как ч. 1 ст.5.35 и ст. 20.22 КоАП РФ правильное определение законного представителя, позволяет установить субъекта административной ответственности.

В соответствии с 4 ст. 35 ГК РФ, недееспособным или не полностью дееспособным гражданам, помещенным под надзор в образовательные организации, медицинские организации, организации, оказывающие социальные услуги, или иные организации, в том числе в организации для **детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей**, опекуны или попечители не назначаются. Исполнение обязанностей опекунов или попечителей возлагается **на указанные организации**.

Так как законными представителями несовершеннолетних в административном процессе помимо родителей, усыновителей, выступают опекуны или попечители (ч.2 ст.25.3 КоАП РФ), которыми для детей, помещенных под надзор в организации для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей являются указанные организации, то необходимо разделять две ситуации:

1. Когда законный представитель участвует в производстве по делу об административном правонарушении, как лицо обеспечивающее защиту прав несовершеннолетнего.

2. Когда законный представитель нарушает права несовершеннолетнего и становится субъектом ответственности по ч. 1 ст. 5.35 или ст. 20.22.

В первом случае от лица образовательного учреждения в процессе участвует либо лицо осуществляющее непосредственное управление учреждением - прошедший соответствующую аттестацию директор (Постановление Правительства РФ от 01.07.1995 N 676 (ред. от 10.03.2009) «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»), либо иное лицо на которое данные полномочия возложены в установленном законом порядке.

Что же касается ответственности законного представителя, которым, по сути, является юридическое лицо, то КоАП РФ дает возможность привлекать к ответственности виновных юридических лиц (ст.2.1, 2.10 КоАП РФ). Директора образовательных и иных учреждений, в которых дети находятся под надзором субъектами ответственности по ч. 1 ст. 5.35 или ст. 20.22 не являются.

При наличии вины юридического лица, протоколы должны составляться на юридическое лицо, а денежные средства по штрафам, списываться с его счетов. В свою очередь в отношении руководителя не исключается проведение служебной проверки в целях выявления факта неисполнения либо не надлежащего исполнения должностных обязанностей, повлекшее нарушение прав и законных интересов ребенка.

2.6. Как должны проверяться полномочия законного представителя в административном процессе?

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 обметка в протоколе заседания коллегиального органа.

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.

Но, нам бы хотелось оговориться, что 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 обеспечения незамедлительного вручения определения о взыскании административного штрафа в случае отсутствия у несовершеннолетнего, привлекаемого к административной ответственности самостоятельного заработка.

5. 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 комиссии?

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), ведущее(ий) 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 несет административную ответственность.

Согласно ст. 24.7. 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 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, но и Федеральным законом от 31.05.2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», Федеральным законом от 21.12.1996 «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей», Федеральным законом от 24.06.1999 «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 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

В остальных случаях согласно статьи 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 законодательством.

2.9. Что делать если правонарушитель не владеет русским языком?

Статья 24.2. Язык, на котором ведется производство по делам об административных правонарушениях.

2.Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, 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 котором определено:

п.1 Настоящее 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.

п.2 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.

п.6 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.

п.7 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.

п.8 Выплаты ... переводчикам производятся по выполнению 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. Что может являться доказательствами по делу об административном правонарушении?

В соответствии со ст. 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются фактические данные, на основании которых устанавливаются:

- наличие или отсутствие события административного правонарушения;
- иные обстоятельства имеющие значение для правильного разрешения дела.

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 при помощи специальных технических средств. Показатели результатов специальных технических средств вносятся в соответствующие процессуальные документы.

Именно 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 (пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6. КоАП РФ годичный срок со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания. При этом необходимо иметь в виду, что однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства); выясняется характеристика имущественного положения правонарушителя; устанавливаются сведения о характере и размере ущерба (при его наличии).

Органы внутренних дел, прежде чем направить в комиссию материал, должны оценить, достаточно ли будет собранных доказательств или нет.

2.12. Как распределяются обязанности по доказыванию между органами внутренних дел и Комиссиями?

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» 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 – это стадии возбуждения дела, рассмотрения дела и вынесение решения, исполнения принятых решений и обжалование решений. На сотрудников ОВД возлагаются обязанности по сбору доказательств, проведению в необходимых случаях административного расследования, составлению протокола об административном правонарушении, своевременному направлению материалов по подведомственности, обеспечения явки и т.д. до исполнения наказания.

В пункте 65.2 Приказа МВД РФ № 569 от 26.05.2000 г. указано, что должностные лица ПДН осуществляют в установленном порядке (в соответствии с КоАП РФ) подготовку документов, необходимых для рассмотрения материалов об административных правонарушениях несовершеннолетних.

В то же время ст. 32 Положения о КДН дает комиссиям право истребовать необходимые сведения и документы, а также вызывать должностных лиц и граждан для получения от них объяснений.

Учитывая положения КоАП РФ (например, ст. 26.9, 26.10), следует констатировать, что они в равной степени относятся и к КДН, и к ОВД. Однако, когда члены комиссии сами составляют протоколы об административных правонарушениях на основании пункта 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 РОВД, и на КДН.

В качестве средств доказывания ОВД и КДН в соответствии с КоАП РФ могут использовать: документы, в том числе процессуальные документы (объяснения, протокол об административном правонарушении, иные

протоколы); устные свидетельства, устные сведения (показания), которые облакаются в соответствующую процессуальную форму; вещественные доказательства- предметы материального мира; специальные средства – экспертные заключения, пояснения специалистов, показания специальных технических средств т.д.

Источниками доказательств 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.

В Комиссию могут быть представлены, исходя из обстоятельств дела, следующие документы: объяснения соседей; справка о работе по улучшению положения в семье; справки о проделанной работе с несовершеннолетним со стороны ОВД, администрации сельских округов, средней школы; справка о пропущенных занятиях; бытовая характеристика на несовершеннолетнего и его родителей; рапорта сотрудников ОВД, выявивших административное правонарушение; акт медицинского освидетельствования; акт проверки торгового предприятия и др.

2.11. 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 лица, участвующие в производстве 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 указанном случае нельзя считать, что лицо было уведомлено надлежащим образом. Есть основания полагать, что возможно были нарушения реализации оператором связи Постановления Правительства РФ от 15.04.2005 № 221 «Об утверждении правил оказания услуг почтовой связи» в связи с чем, не было зафиксировано вручение извещения адресату. Следует либо отложить рассмотрение дела, с целью обеспечения надлежащего уведомления.

Либо в случае, если прошел срок давности привлечения к административно ответственности вынести постановление о прекращении производства по делу.

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?

Ответ: 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. Обязательно ли присутствие понятых при применении уполномоченным лицом любой меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении, установленной главой 27 КоАП РФ, или указанные лица должны присутствовать только при применении тех мер обеспечения, которые должны проводиться в присутствии понятых в соответствии с прямым указанием, содержащимся в статьях главы 27 Кодекса?

Ответ: В силу ч. 1 ст. 27.1 КоАП РФ в целях пресечения административного правонарушения, установления личности нарушителя, составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, обеспечения своевременного и правильного рассмотрения

дела об административном правонарушении и исполнения принятого по делу постановления уполномоченное лицо вправе в пределах своих полномочий применять следующие меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении:

- 1) доставление;
- 2) административное задержание;
- 3) личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства, находящихся при физическом лице; осмотр принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов;
- 4) изъятие вещей и документов;
- 5) отстранение от управления транспортным средством соответствующего вида;
- 5.1) освидетельствование на состояние алкогольного опьянения;
- 6) медицинское освидетельствование на состояние опьянения;
- 7) задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации;
- 8) арест товаров, транспортных средств и иных вещей;
- 9) привод;
- 10) временный запрет деятельности;
- 11) залог за арестованное судно;
- 12) помещение в специальные учреждения иностранных граждан или лиц без гражданства, подлежащих административному выдворению за пределы Российской Федерации в форме принудительного выдворения за пределы Российской Федерации.

Согласно ч. 2 ст. 25.7 КоАП РФ присутствие понятых обязательно в случаях, предусмотренных главой 27 Кодекса.

Данная глава Кодекса содержит указание на присутствие понятых при осуществлении следующих мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении:

- проведение личного досмотра (ст. 27.7);
- проведение осмотра принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов (ст. 27.8);
- проведение досмотра транспортного средства (ст. 27.9);
- изъятие вещей и документов (ст. 27.10);
- задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации в случае, если транспортное средство создает препятствия для движения других транспортных средств, в отсутствие водителя (ст. 27.13);
- арест 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) в Кодексе не предусмотрено, поэтому присутствия понятых при применении этих мер не требуется.

3.3. 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, предусмотренных подпунктом см. выше, транспортное средство находилось во владении или в пользовании другого лица.

3.3. 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 об административном правонарушении

- 3) постановление прокурора

- 4) 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.

С 1 января 2008 года, в соответствии с ФЗ РФ от 24.07.2007 № 210-ФЗ, дело об административном правонарушении считается возбужденным при наличии и такого процессуального документа, как протокол осмотра места совершения административного правонарушения.

Протокол осмотра места совершения административного правонарушения составляется в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьей 12.24 или частью 2 статьи 12.30 КоАП РФ. Протокол осмотра места совершения административного правонарушения составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения.

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

Необходимо учитывать, что, несмотря на то, что дело об административном правонарушении может быть возбуждено с момента составления протокола о процессуальном действии, например, с момента составления протокола об административном задержании, все же факт совершения правонарушения фиксируется при помощи таких процессуальных документов, как протокол об административном правонарушении или постановление прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении. Без данных документов невозможно привлечь правонарушителя к административной ответственности.

Никакие иные документы: справки инспекторов ПДН РОВД, информационные сообщения из полиции, из школы - не являются основанием для привлечения к административной ответственности.

Вместе с тем, указанные документы могут рассматриваться на заседании комиссии и являться основанием для применения мер общественного воздействия, предусмотренных Положением о КДН, к несовершеннолетним, совершившим антиобщественные действия, не являющиеся административными правонарушениями.

3.5. 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. В соответствии с ч.2 и ч.3 ст. 28.7 КоАП РФ вынесение определения о возбуждении дела об административном правонарушении обязательно в случае необходимости 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.

3.6. 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 (в срок до 1 месяца с момента начала его проведения).

В случаях предусмотренных статьей 28.4, частями 1 и 3 статьи 28.6 КоАП РФ протокол об административных правонарушениях не составляется.

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

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 Комиссии. 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 подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел иницилирующих возбуждение административного производства в отношении несовершеннолетнего или его законных представителей необходимо учитывать положения Приказа МВД РФ от 2 июня 2005 г. N 444 «О полномочиях должностных лиц МВД России и ФМС России по составлению протоколов по делам об административных правонарушениях и административному задержанию», так как в том случае, когда протокол об административном правонарушении составлен неправомочным лицом, Комиссия 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.

3.7. 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 отсутствии 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: 1. документа подтверждающего извещение лица привлекаемого к административной ответственности о месте и времени составления протокола; 2. 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 формировало (возбуждало) (п.4 ч.1 ст. 29.4).

3.8 Могут ли члены Комиссии составлять протоколы об административных правонарушениях?

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 28.3 члены Комиссии имеют право составлять протоколы об административных правонарушениях предусмотренных статьями 5.35 – 5.37, а также статьей 6.10 КоАП РФ.

При составлении протокола члены Комиссии должны соблюдать требования ст.28.2 КоАП РФ.

Необходимо отметить, что ответственные секретари КДНиЗП не всегда имеют статус членов данных органов, что следует из нормативно-правовых актов субъектов РФ и актов органов местного самоуправления, которыми определяется правовой статус КДНиЗП, а также утверждается персональный состав данных органов. Следовательно, в случае если, ответственный секретарь КДНиЗП не наделен полномочиями (не имеет статуса) члена комиссии, то права составлять протоколы, по указанным выше статьям, у него нет.

Пример.

Нижегородская область.

Закон Нижегородской области от 26.10.2006 N 121-З (ред. от 01.06.2011)
"О комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав в
Нижегородской области"

Статья 4. Порядок образования и состав Комиссий

2. Муниципальные Комиссии образуются в соответствии с законодательством Российской Федерации и законодательством Нижегородской области по решению глав местных администраций муниципальных районов или городских округов Нижегородской области.

В **состав** муниципальной Комиссии могут входить: *председатель* - заместитель главы администрации муниципального района или городского округа Нижегородской области; *заместитель председателя* - представитель органа или учреждения системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних; *ответственный секретарь* - представитель органа местного самоуправления, обеспечивающего деятельность муниципальной Комиссии; *члены комиссии* - представители органов и учреждений системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, органов местного самоуправления, общественных организаций.

В случае если акт органа местного самоуправления, утверждающий состав КДНиЗП в Нижегородской области будет иметь приведенную ниже форму, то фактически можно говорить, что ответственный секретарь входит в состав комиссии, но не имеет статуса ее члена, а соответственно и прав закрепленных в нормативно-правовых актах Нижегородской области для членов КДНиЗП, а также прав закрепленных в п. 2 ч.5 ст. 28.3 КоАП РФ.

**СОСТАВ
КОМИССИИ ПО ДЕЛАМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И ЗАЩИТЕ ИХ
ПРАВ**

Полищук Наталья Викторовна	- заместитель главы Администрации города Волгодонска по социальному развитию, председатель комиссии;
Басич Татьяна Николаевна	- заместитель начальника Управления образования г. Волгодонска, заместитель председателя комиссии;
Жолобова Ольга Викторовна	- ведущий специалист - ответственный секретарь комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав Администрации города Волгодонска;
Члены комиссии:	
Василенко Ольга Александровна	- учредитель автономной некоммерческой организации Региональный ресурсный центр "Здоровая семья" (по согласованию)
Вологжанин Сергей Игоревич	- начальник отделения по делам несовершеннолетних ОМ-1 УВД по

г. Волгодонску (по согласованию);
Дорохин Александр Владимирович - начальник отделения по делам
несовершеннолетних ОМ-2 УВД по
г. Волгодонску (по согласованию);

3.9. 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 предусмотренным следующими статьями КоАП РФ: статьями 5.1, 5.7, 5.21, 5.23 - 5.25, 5.39, 5.45, 5.46, 5.48, 5.52, 5.58 - 5.63, 7.24, частью 2 статьи 7.31, статьями 12.35, 13.11, 13.14, 13.27, 13.28, частями 1 и 2 статьи 14.25, статьей 14.35, частью 1 статьи 15.10, частью 5 статьи 15.27, 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 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 министерств, государственных комитетов служб и иных 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.

Так как субъектом административной ответственности по ч. 1 ст.5.35 являются родители (законные представители), а за их жизнью и деятельностью, как родителей прокурорский надзор не осуществляется, то и возбуждать производство по указанной статье прокуратуры не вправе.

3.10. 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 комиссия 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 комиссию (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, 20.22 рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу (*по данному вопросу подробнее смотри статью Ильговой Е.В. «О некоторых проблемах определения территориальной подведомственности при рассмотрении дел об административных правонарушениях в отношении несовершеннолетних»*).

3.11. 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 названного Кодекса.

Приведенные нормы в равной степени обязательны как для должностных лиц, 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 ВС РФ 1 квартал 2010 г.).

В случае если указанные в ст.24.5 обстоятельства стали известны должностному лицу ОВД после возврата 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 29-30 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;

* 3) правильно ли составлены протокол об административном правонарушении, а также правильно ли оформлены иные материалы дела (в случае выявленных недостатков председатель комиссии должен вынести определение о возврате материала - ст.ст.29.4 ч.1 абзац 4 КоАП РФ).

* имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 24.5.);

* достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу;

* имеются ли ходатайства и отводы (Статья 24.4. Лица, участвующие в производстве по делу, имеют право заявлять письменные ходатайства, подлежащее обязательному рассмотрению на этом же заседании комиссии. По итогам рассмотрения ходатайства выносится определение, которое фиксируется в протоколе заседания комиссии. Статьи 29.2, 29.3: член комиссии по делам несовершеннолетних не может участвовать в рассмотрении дела, если он лично или косвенно заинтересован в его исходе, а так же если является родственником кого-либо из участников процесса)

4.2. Нужно ли извещать прокурора о проведении заседания комиссии?

В соответствии со статьей 25.11 ч.2 КоАП РФ и ст.33 ч.2 Положения о КДН прокурор извещается о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним, т.е. о всех делах, связанных с несовершеннолетними в обязательном порядке сообщается прокурору.

4.3. Кто делает запросы в случае недостаточной информации по делу?

С 1 июля 2002 г. комиссии имеют право направлять поручения и запросы.

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

Поручение либо запрос по делу, подлежат исполнению не позднее, чем в 5-дневный срок со дня его получения (ч.2 ст.26.9):

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)

4.4. Что является надлежащим уведомлением о вызове на заседание комиссии?

В соответствии со ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве 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.

Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

Если лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, заявило ходатайство о направлении извещений по иному адресу, суд, орган или должностное лицо, в производстве которых находится дело, направляет извещение также по этому адресу. В этом случае извещение считается врученным лицу, участвующему в производстве по делу об административном правонарушении, если извещение доставлено по указанному таким лицом адресу.

4.5. Каковы сроки стадии подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении?

Сроки стадии подготовки к рассмотрению дела КоАП РФ не определяет. Стадия подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении длится до момента фактического рассмотрения дела по существу, при этом необходимо учитывать, что в соответствии с ч. 1 ст. 29.6 КоАП РФ дело об административном правонарушении должно быть рассмотрено не позднее пятнадцати дней со дня получения Комиссией протокола об административных правонарушениях и иных материалов дела.

На стадии подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении срок рассмотрения может быть продлен Комиссией, но не более, чем на один месяц, о чем выносится мотивированное определение.

4.6. Можно ли прекратить производство по делу об административном правонарушении на стадии подготовки?

В соответствии с ч. 2 ст. 29.4 КоАП РФ на стадии подготовки Комиссия 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.

4.9. Можно ли на стадии подготовки 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.

4.10. Виды определений и постановлений, которые выносит комиссия при подготовке дела к рассмотрению.

Статья 29.4. Определение, постановление, выносимые при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении

1. При подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении разрешаются следующие вопросы, по которым в случае необходимости выносятся определение:

- * о назначении времени и места рассмотрения дела;

- * о вызове лиц, указанных в статьях 25.1-25.10 Кодекса, 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.

2. При наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса, выносятся постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

3. В случае, если рассмотрение дела об административном правонарушении отложено в связи с неявкой без уважительной причины лиц, указанных в части 1 статьи 27.15 настоящего Кодекса, и их отсутствие препятствует всестороннему, полному, объективному и своевременному выяснению обстоятельств дела и разрешению его в соответствии с законом, комиссия, выносит определение о приводе указанных лиц.

4.11. 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 обязательности 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.

4.12. Когда выносится определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении?

В соответствии с пунктом 3 ч.1 ст. 29.4 КоАП РФ при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении в случае необходимости, а также при рассмотрении дела 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 последних трех случаях неполнота доказательственной базы не может быть восполнена при рассмотрении дела, поэтому требуется осуществление необходимых процессуальных действий.

Если результаты изучения представленных материалов по делу свидетельствуют о неполноте содержащихся в указанных материалах сведений, которая тем не менее может быть восполнена при рассмотрении дела, то принимается решение о дополнительном формировании доказательственной базы.

В этом случае выносятся соответствующие определения: о вызове необходимых участников производства, об истребовании необходимых дополнительных материалов по делу, о назначении экспертизы. Следует также учесть, что некоторые участники производства имеют право заявить ходатайство об отложении рассмотрения дела (ст. 25.1 – 25.4 КоАП РФ)

Следовательно, для разрешения этих случаев требуется, как правило, дополнительное время. Поэтому целесообразно выносить один процессуальный документ (если требуется больше 15 дней): определение об отложении дела рассмотрением и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении.

При вынесении КДН определения об отложении рассмотрения дела в нем должно содержаться основание для отложения дела, а в необходимых случаях также составляется самостоятельный процессуальный документ (определение, запрос, поручение).

В протокол заседания КДН 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.

4.13. 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.

4.14. Выявлен факт административного правонарушения несовершеннолетним. Составить протокол об административном правонарушении не представляется возможным по независящим от инспектора ПДН причинам (подросток скрылся, родители в отъезде и др.). Как в этих случаях поступить инспектору ПДН (нарушать п.1 Ст.28.5 КоАП РФ). Если протокол все же составлен позднее, в нарушение п.1 Ст.28.5 КоАП РФ, Вправе ли комиссия рассмотреть его и какие необходимо принять сопутствующие меры?

В ст. 24.5 КоАП РФ (обстоятельства, исключающие производство по делу) не предусматривается прекращение производства за пропуском срока составления протокола об административном правонарушении. Нарушение срока составления протокола не препятствует рассмотрению дела, однако к материалам дела должен прилагаться мотивированный рапорт должного лица об обстоятельствах, препятствовавших своевременному составлению протокола об административном правонарушении.

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

В соответствии со ст. 26.1 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;

4) *наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность и обстоятельств, отягчающих административную ответственность*. Раскаивается ли лицо в совершенных действиях, предотвратило ли оно ущерб, причиненный правонарушением, совершено ли оно несовершеннолетним или в состоянии сильного душевного волнения либо при стечении тяжелых семейных обстоятельств (смягчающие обстоятельства, их перечень в ст. 4.2. КоАП РФ не исчерпывающий и в качестве таковых могут признаваться на усмотрение органа, рассматривающего дело об административном правонарушении, и иные обстоятельства). Совершено ли правонарушение группой лиц, совершено ли правонарушение в состоянии алкогольного опьянения или лицо совершающее правонарушение, продолжало противоправное поведение, несмотря на требования уполномоченных на то лиц прекратить его (отягчающие обстоятельства, их перечень в ст. 4.3. КоАП РФ исчерпывающий и иные обстоятельства отягчающими считать нельзя).

5) *характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением*;

6) *обстоятельства, исключаящие 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. В соответствии со ст. 29.13 при установлении причин и условий административного правонарушения и условий, способствовавших его совершению, органы, должностные лица, рассматривающие дело об административном правонарушении, обязаны вносить в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представление о принятии мер по устранению указанных причин и условий.

4.16. 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 КДН 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 (КДН), 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 нетрезвом состоянии в общественном месте. Наличие этого состава будет подтверждать акт медицинского освидетельствования несовершеннолетнего, рапорта сотрудников милиции, доставивших несовершеннолетнего в ОВД, протокол доставления несовершеннолетнего, объяснение родителей (одного из них), впоследствии взятое 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.

4.17. 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 судебному рассмотрению и не допускается при рассмотрении дела об административном правонарушении по существу, поскольку часть 2 статьи 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.

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

В соответствии с подпунктом 4 статьи 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определение о возвращении протокола об административном правонарушении и других

материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, выносятся 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 пункту 5 статьи 28.2 Кодекса 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 Кодексом 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 пунктом 5 статьи 28.2 Кодекса, протокол следует вернуть в соответствии с пунктом 4 статьи 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»).

4.19. Может ли являться основанием возврата протокола об административном правонарушении по ч.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 статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с частью 2 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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, и так далее.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом 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 Кодекса 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 5.33, 5.34, 6.10, 20.22 Кодекса, 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 пунктом 4 части 1 статьи 29.4 Кодекса.

4.20. Что является основанием для прекращения производства по делу?

Статья 24.5. Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении

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 настоящим Кодексом 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.

4.21. Могут ли дела о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте от 16 до 18 лет рассматриваться в отсутствие их родителей?

В каких случаях можно рассматривать дела об административных правонарушениях несовершеннолетних без их присутствия?

В соответствии с частью 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В случае, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения, допускается рассмотрение дела в отсутствие правонарушителя. Следовательно, комиссия правомочна рассмотреть дело об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним, заочно при соблюдении условий, указанных в ст. 25.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 ст. 25.1 КоАП РФ несовершеннолетнее лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, может быть удалено на время рассмотрения обстоятельств дела, обсуждение которых может оказать отрицательное влияние на указанное лицо.

В соответствии с частью 4 ст. 25.3 КоАП РФ законные представители физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, имеют права и несут обязанности, предусмотренные КоАП РФ, в отношении представляемых ими лиц. Следовательно, дело об административном правонарушении в отношении несовершеннолетнего по общему правилу рассматривается с участием его законных представителей. Однако данное положение не является обязательным для выполнения комиссией.

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Принятое КДН решение о рассмотрении дела в отсутствие соответствующих лиц отражается в протоколе о рассмотрении дела об административном правонарушении. *(Подробнее смотри ответ на вопрос 2.7. настоящих методических рекомендаций)*

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

В случае, если рассмотрение дела об административном правонарушении отложено в связи с неявкой без уважительных причин лиц, которые требуются на комиссии, и их отсутствие препятствует всестороннему, полному, объективному и своевременному выяснению

обстоятельств дела, разрешения его в соответствии с законом, судья, орган, должностное лицо, выносят определение о приводе указанных лиц.

То есть комиссия по делам несовершеннолетних имеет право выносить определения (но не постановления) о приводе через органы внутренних дел лиц, которые должны участвовать в заседании комиссии, то есть правонарушителя, его родителей и свидетелей.

Применяется привод физического лица привлекаемого к административной ответственности, законного представителя несовершеннолетнего лица, привлекаемого к административной ответственности, а также свидетеля.

Привод осуществляется органом внутренних дел (полицией) на основании определения судьи, органа, должностного лица, рассматривающих дело об административном правонарушении, в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области внутренних дел.

Порядок реализации привода определен Приказом МВД России от 21 июня 2003 г. № 438 согласно положениям данного Приказа привод лица, не достигшего шестнадцати лет, производится с уведомлением его законных представителей либо администрации по месту его работы или учебы.

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

Статья 29.10. Постановление по делу об административном правонарушении.

1. В постановлении по делу об административном правонарушении должны быть указаны:

- 1) должность, фамилия, имя, отчество судьи, должностного лица, наименование и состав коллегиального органа, вынесших постановление;
- 2) дата и место рассмотрения дела;
- 3) сведения о лице, в отношении которого рассмотрено дело;
- 4) обстоятельства, установленные при рассмотрении дела;
- 5) статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за совершение административного правонарушения, либо основания прекращения производства по делу;
- 6) мотивированное решение по делу;
- 7) срок и порядок обжалования постановления.

3. В постановлении по делу об административном правонарушении должны быть решены вопросы об изъятых вещах и документах, а также о вещах, на которые наложен арест, если в отношении их не применено или не может быть применено административное наказание в виде конфискации или возмездного изъятия. При этом:

- 1) вещи и документы, не изъятые из оборота, подлежат возвращению законному владельцу, а при не установлении его передаются в собственность государства в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- 2) вещи, изъятые из оборота, подлежат передаче в соответствующие

организации или уничтожению;

3) документы, являющиеся вещественными доказательствами, подлежат оставлению в деле в течение всего срока хранения данного дела либо в соответствии с законодательством Российской Федерации передаются заинтересованным лицам;

4) изъятые ордена, медали, нагрудные знаки к почетным званиям Российской Федерации, РСФСР, СССР подлежат возврату их законному владельцу, а если он не известен, направляются в Администрацию Президента Российской Федерации.

4. Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, принимается простым большинством голосов членов коллегиального органа, присутствующих на заседании.

5. Постановление по делу об административном правонарушении 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, которые выполняет данные обязанности в установленном законом порядке.

4.24. 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.

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.

Но, КоАП РФ закрепил, что в **исключительных случаях** по решению КДНиЗП, рассматривающего 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.

4.25. Каков порядок принятия определений комиссии?

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 по делу.

4.26. Что такое представление и когда оно выносится?

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

Если Комиссия, рассматривая дело об административном правонарушении, выяснила, что этому способствовали какие-либо упущения в школе, по месту работы и т.п. комиссия выносит представление тем органам, кого оно касается.

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

Данное представление может быть адресовано, в том числе и иным органам системы профилактики правонарушений несовершеннолетних, неисполнение обязанностей которыми создало причины и условия 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.

Комиссия должна знать, что за неисполнение представления об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения предусмотрена административная ответственность (ст.19.6 КоАП РФ).

4.27. Какие требования предъявляются к оформлению протокола заседания комиссии?

Если на заседании комиссии рассматриваются дела об административных правонарушениях, то протокол заседания комиссии оформляется в соответствии со ст.29.8 КоАП РФ.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем заседания, т.е. не ответственным секретарем, а лицом ведущим протокол на заседании комиссии.

4.28. Как необходимо рассматривать дело, если на одного правонарушителя в Комиссию 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 Комиссия **обязана** в соответствии с положениями ч.2 ст. 4.4. КоАП РФ объединить материалы и вынести 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 штраф).

В случае если из поступивших протоколов и материалов дела следует, что правонарушения разорваны либо во времени, либо в пространстве, то Комиссия 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.

4.29. Имеет ли право Комиссия переквалифицировать совершенное правонарушение?

В пункте 20 Пленума ВС № 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, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовой 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.

4.30. Если санкции статей КоАП РФ предусматривают только штрафы, а взыскать их не предоставляется возможным, можно ли в порядке исключения в постановляющей части ссылаться на ст. Положения о комиссии, игнорируя КоАП РФ?

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 настоящим Кодексом.

4.31. 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 Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях 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 исключая 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.

4.32. 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 КДНиЗП копии постановления о привлечении к административной ответственности необходимо руководствоваться Правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденными Постановлением

Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2005 г. № 221 (далее - Правила). В частности, в соответствии с п. 22 Правил на почтовых отправлениях отправителем должны быть указаны точные адреса отправителя и адресата.

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

Пункт 36 Правил устанавливает, что почтовое отправление возвращается по обратному адресу, в частности, при отказе адресата (его законного представителя) от его получения, а также при отсутствии адресата по указанному адресу.

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 КДНиЗП, указанная на возвращенном почтовом извещении, по мотиву отсутствия лица, привлекаемого к административной ответственности, либо уклонения данного лица от получения постановления.

4.33. Возможно ли приостановление производства по делу об административном правонарушении в случае длительной болезни гражданина или в случае назначения судом экспертизы?

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях приостановление производства по делу об административном правонарушении в случае длительной болезни гражданина или в случае назначения судом экспертизы не предусмотрено. Следовательно, приостановление производства по делу в указанных случаях невозможно.

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

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящую инстанцию (вышестоящий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу) по отношению к той, которая вынесла постановление (ст. 30.1 КоАП РФ).

В случае пропуска установленного ст. 30.3 КоАП РФ срока обжалования постановления по делу об административном правонарушении он может быть восстановлен по ходатайству лица, подающего жалобу. Об отклонении ходатайства о восстановлении срока обжалования постановления по делу об административном правонарушении выносится определение (ч. 4 ст. 30.3 КоАП РФ).

Порядок обжалования такого определения КоАП РФ не оговаривает. Однако, исходя из принципов осуществления правосудия, следует прийти к выводу о том, что определение, исключающее возможность дальнейшего

движения дела об административном правонарушении, может быть обжаловано или опротестовано прокурором.

Невозможность обжалования определения об отказе в восстановлении пропущенного срока в данном случае преграждает дальнейшее производство по делу об административном правонарушении, что влечет нарушение прав лица, привлеченного к административной ответственности, на защиту, поскольку причины пропуска срока могли быть уважительными (болезнь этого лица и т.п.).