
Как показывает Российская административная практика, второй по частоте составления проверяющими должностными лицами бумагой, после протокола является акт изъятия. Согласно ч. 3 ст. 3.7 и ст. 27.10 КоАП вещи, являющиеся орудием совершения или предметом административного правонарушения и документы, имеющие значение доказательств по делу об административном правонарушении и обнаруженные на месте совершения административного правонарушения либо при осуществлении личного досмотра, досмотра вещей, находящихся при физическом лице, досмотре транспортного средства, при осуществлении осмотра принадлежащих юридическому лицу территорий, помещений и находящихся у него товаров, транспортных средств и иного имущества, могут изыматься в присутствии двух понятых.

В случае необходимости при изъятии вещей и документов применяются фото- и киносъёмка, видеозапись, иные установленные способы фиксации вещественных доказательств, о применении которых в протоколе делается соответствующая пометка. Об изъятии вещей и документов, обнаруженных при осуществлении осмотра принадлежащих юридическому лицу территорий, помещений и находящихся у него товаров, транспортных средств и иного имущества, составляется самостоятельный протокол, либо делается соответствующая запись в протоколе об административном правонарушении.

В протоколе об изъятии вещей и документов указываются сведения о виде и реквизитах изъятых документов, о виде, количестве и иных идентификационных признаках изъятых вещей, в том числе о типе, марке, модели, калибре, серии, номере и иных удостоверяющих признаках оружия, о виде и количестве боевых припасов.

Протокол об изъятии вещей и документов подписывается должностным лицом, его составившим, лицом, у которого изъяты вещи и документы, понятыми. В случае отказа лица, у которого изъяты вещи и документы, от подписания протокола, в нём делается соответствующая запись. Копия протокола вручается лицу, у которого изъяты вещи и документы или его законному представителю.

В случае необходимости изъятые вещи и документы упаковываются и опечатываются на месте изъятия. Изъятые вещи и документы до рассмотрения дела об административном правонарушении хранятся в местах, определяемых лицом, осуществившим изъятие вещей и документов, в порядке, установленном соответствующим федеральным органом исполнительной власти.

При упаковке и опечатывании товаров и иных вещей:

Главное необходимо проследить, чтобы в последующем не было возможности у проверяющих инспекторов достать документ или добавить «бумажечку», без нарушения целостности опечатанной упаковки. Что необходимо сделать.

Сфотографировать товары и вещи подлежащие изъятию, перед началом самой процедуры. После опечатывания товара, сфотографировать и саму упаковку, чтобы затем при возникновении спорных вопросов по фотографиям можно было судить о вмешательстве в целостность упаковки и количества изъятых товаров. Должностные лица обязаны предоставить предпринимателю такую возможность. Отказывая в требовании, лица привлекаемого к административной ответственности, нарушается его законное право закрепленное в ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ. В этом случае, немедленно направляем жалобу в адрес прокурора, на неправомерные действия должностного лица, с дальнейшим требованием привлечения его к административной ответственности.

Изъятые вещи и документы хранятся до рассмотрения дела об административном правонарушении, а после его рассмотрения – конфисковываются, возвращаются

владельцу, уничтожаются или реализуются. Изъятые огнестрельное оружие и патроны к нему, иное оружие, а также боевые припасы хранятся в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти в области внутренних дел.

Изъятые вещи, подвергающиеся быстрой порче, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, сдаются в соответствующие организации для реализации, а при невозможности реализации уничтожаются.

Изъятые наркотические средства и психотропные вещества, а также этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, не отвечающие обязательным требованиям стандартов, санитарных правил и гигиенических нормативов, подлежат направлению на переработку или уничтожению в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Образцы подлежащих уничтожению наркотических средств и психотропных веществ, этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции хранятся до вступления в законную силу постановления по делу об административном правонарушении.

Предприниматель при своих попытках возврата товара (который не ограничен в обороте, либо ограничен, но у предпринимателя имеется соответствующая лицензия на реализацию данных товаров), не должен принимать во внимание объяснения проверяющих о том, что изъятый товар куда-либо (неизвестно куда) передан или уничтожен. После рассмотрения дела об административном правонарушении товар должен вернуть, если он не подлежит конфискации или уничтожению.

Конфискация, уничтожение или реквизиция (принудительная реализация с возвратом полученных денег собственнику) допускаются только на основании решения суда, так гласит часть 3 статьи 35 Конституции: «...никто не может быть лишён своего имущества иначе как по решению суда...». Поэтому если работники милиции (наиболее распространенный случай) отказываются вернуть изъятый товар, обжалуйте этот отказ, а заодно и наложение на вас штрафа (если он налагался) в суде. Суд разрешит само дело об административном правонарушении и затем решит вопрос о судьбе изъятых товаров.

При этом имейте в виду, что обстоятельства, послужившие основанием к применению в отношении вас административной ответственности, должны доказывать проверяющие, а не вы. Зачастую получается так, что делается проверка с составлением всех необходимых документов, на основании которых налагается взыскание (штраф), всё это обжалуется в суде и суд, изучив материалы дела, приходит к выводу о необоснованности наложения штрафа. С практической точки зрения можно сделать основательный вывод: если предприниматель своевременно обратится к юристу, имеющему практику по этому вопросу, он практически всегда найдёт недостатки в действиях проверяющих.

Полезно также знать, что проверяющие не имеют права без лишней необходимости изымать оригиналы документов, а также требовать от предпринимателя представления документов, информации, образцов продукции, если они не относятся к предмету проверки. Законодательство определяет перечень тех ситуаций, когда допускается изъятие оригиналов документов. Например, ст. 94 НК определяет порядок и случаи, когда налоговые органы могут изымать оригиналы документов, в иных случаях изъятие оригиналов не допускается. Так, когда для проведения контрольных мероприятий недостаточно выемки копий документов налогоплательщиков и у налоговых органов есть достаточные основания полагать, что подлинники документов будут уничтожены, сокрыты, исправлены или заменены, должностное лицо налогового органа вправе изъять подлинные документы в порядке, предусмотренном настоящей статьей. При изъятии таких документов с них изготавливаются копии, которые заверяются должностным лицом налогового органа и передаются лицу, у которого они изымаются. При невозможности изготовить или передать изготовленные копии одновременно с изъятием документов, налоговый орган передает их лицу, у которого документы были изъятые в течение пяти дней после изъятия. Все изымаемые документы и предметы предъявляются понятым и другим лицам, участвующим в производстве выемки, и в случае необходимости

упаковываются на месте выемки. Копия протокола о выемке документов и предметов вручается под расписку или высылается лицу, у которого эти документы и предметы были изъяты.

Всем, кто часто сталкивается с проверяющими, контролирующими и надзирающими органами и процедурой выемки ими оригиналов документов, полезно ознакомиться с:

- 1). Инструкцией Минфина РФ от 26 июля 1991 г. N 16/176 «О порядке изъятия должностным лицом Государственной налоговой инспекции документов, свидетельствующих о сокрытии (занижении) прибыли (дохода) или сокрытии иных объектов от налогообложения у предприятий, учреждений, организаций и граждан»
- 2). Инструкцией «О порядке изъятия, учёта, хранения и передачи вещественных доказательств по уголовным делам, ценностей и иного имущества органами предварительного следствия, дознания и судами» (утв. совместно Генпрокуратурой РФ, и МВД РФ, N 34/15) (с изменениями).