
Если вдруг предпринимателя или его организацию все – таки обвинили в совершении административного правонарушения, составляется протокол по делу об административном правонарушении и другие документы.

Что это означает? В отношении вас возбуждено дело об административном правонарушении. Через некоторое время, которое, как правило назначают сами проверявшие обозначая в протоколе, наступает самая важная процедура в административном производстве – рассмотрение дела об административном правонарушении, которое урегулировано разделом IV КоАП РФ.

С одной стороны, мало кто из предпринимателей может похвастаться знанием абсолютно всех требований, предъявляемых к нему законодательством. С другой стороны этого явления, даже и великолепно знающий действующее законодательство предприниматель, сталкивается с процедурой возбуждения в отношении него дела об административном правонарушении. Однако, возбуждение дела об административном правонарушении это еще не означает виновность совершения правонарушения. Виновность лица, в совершении правонарушения будет установлена в административной комиссии или в суде.

Согласно ст. 26.2 Кодекса об административных правонарушениях КоАП РФ «доказательствами ... являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке органы, должностные лица, устанавливают наличие или отсутствие административного правонарушения, виновность данного лица в его совершении и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела». Эти фактические данные могут иметь различную форму. Они устанавливаются следующими средствами: протоколом об административном правонарушении, объяснениями лица, привлекаемого к административной ответственности, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключением эксперта, показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами, протоколом об изъятии вещей и документов, а также иными документами или материалами...

В соответствии со ст. 9 Федерального закона № 134, в качестве доказательства можно рассматривать также и акт проверки составленный должностными лицами.

Однако, как правило, составляется только акт проверки, протокол об административном правонарушении, реже акт изъятия «товара, документов и других вещей, которые потом являются вещественными доказательствами по делу».

Согласно вышеуказанной норме по результатам мероприятия по контролю должностным лицом «лицами» органа государственного контроля «надзора», осуществляющим проверку, составляется акт установленной формы в двух экземплярах.

Один из которых остается на руках у предпринимателя, другой отправляется в орган составивший акт.

Статья 28.2 Кодекса об административных правонарушениях устанавливает, что об административном правонарушении уполномоченным лицом составляется протокол. Обязательное составление протокола предусмотрено КоАП РФ, и Федеральный закон № 134, поэтому любые заявления проверяющих о том, что это не предусмотрено их внутренними актами, неправомерны, т.к. ни один подзаконный акт коими являются внутренние инструкции и распоряжения, не может противоречить федеральному закону. Как правило, в соответствии с ч. 1 ст. 28.5 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении составляется немедленно после обнаружения правонарушения. Однако в случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице или сведений о юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течении двух суток с момента выявления административного правонарушения, ч. 2 ст. 28.5 КоАП РФ.

Протокол составляется в присутствии нарушителя: должностного лица организации или самого предпринимателя. При составлении протокола обращайте внимание на то, чтобы все графы были заполнены.

Помните, в протоколе должны быть отражены следующие сведения, которые могут оказаться важными для вас:

- личные сведения - о месте жительства. Необходимость фиксации указанных сведений обусловлена тем, что при наложении взыскания учитываются личность и имущественное положение нарушителя, а также смягчающие и отягчающие ответственность обстоятельства ст. 4.1 КоАП РФ: «хотя на практике это редко когда срабатывает»;
- сведения о том, привлекался ли ранее нарушитель к административной ответственности. Отсутствие наложенного ранее административного взыскания может являться смягчающим обстоятельством;
- должны быть зафиксированы сведения о месте и времени правонарушения, указано существо правонарушения, а также нормативный акт, который вы нарушили. Указание на время совершения правонарушения имеет важное значение в силу того, что, по общему правилу, административное взыскание может быть наложено в соответствии со ст. 4.5 не позднее 2 месяцев со дня совершения правонарушения. Подробное описание существа совершенного правонарушения необходимо для его правильной квалификации.
- Нередки случаи, когда штраф накладывают за одно правонарушение более жесткое, в то время как на самом деле было совершено другое более мягкое, «этим правоприменитель пользуется в связи с отсутствием четкого механизма реализации закона и указаниями вышестоящих должностных лиц»;
- указываются информация о свидетелях и потерпевших, если таковые имеются.
- в ходе составления протокола вы можете давать свои объяснения, как в устной, так и в письменной форме.

Помните, что в соответствии с действующим законодательством лицо, составляющее протокол, обязано довести до вас ваши процессуальные права, закрепленные в ст. 25.1 КоАП РФ и согласно п. 3 ст. 28.2 КоАП РФ, о чем должна быть сделана пометка в протоколе, а также должна быть вручена копия протокола ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ.

Оформление протокола заканчивается подписанием его лицом, которое его составило, и лицом, которое совершило административное правонарушение. В случае наличия свидетелей желательно, чтобы протокол был подписан также и этими лицами.

Не отказывайтесь от подписания документа. Это действие не имеет существенного значения для результатов правовой оценки проверки. Проверяющие могут просто сделать надпись, что вы отказались от подписи «в присутствии двух понятых», а сам факт отказа будет возможно не в вашу пользу, расценивается как «молчание знак согласия».

Рекомендую свою подпись обязательно сопровождать словами: «С актом протоколом не согласен», «прошу вас рассмотреть данное дело об административном правонарушении в отношении моей организации в присутствии защитника», или «с вмененным правонарушением не согласен».

Если в процессе проверки проверяющие задержали у вас вещи или документы в качестве меры обеспечения производства по делу на основании ч. 1 ст. 27.10, но при этом в протокол не вписаны свидетели правонарушения, «на практики бывали случаи когда проверяющие умышленно не вписывали в протокол свидетелей», или понятые при производстве меры обеспечения по делу, а также у проверяющих не имеется достаточных прямых доказательств вашей вины, можно написать следующее «нарушений ответственность за которые предусмотрена законом не имею, доказательства вины не мне представлены», такой административный материал является недействительным.

Затем нужно постараться самим найти очевидцев или свидетелей проверки, взять с них

письменные объяснения и приложить их к материалам жалобы. В которую вы должны будете внести записи записанные на фото видео диктофоном на магнитную ленту, также любые другие доказательства опровергающие вашу виновность и направить в адрес прокуратуры или обратиться с письмом на имя руководителя соответствующего федерального агентства, или в суд. Законом не запрещено обращаться и в вышестоящий орган и в суд одновременно.

С практической точки зрения можно обнаружить, что механизм обжалования неправомερных действий и решений должностных лиц на местном уровне и уровне субъектов федерации не всегда работает надлежащим образом.

Предприниматель должен знать наизусть ст. 25.1 КоАП РФ, «Лицо, привлекаемое к административной ответственности, вправе... давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства». Из перечисленного наиболее часто встречаемым документом являются объяснения. Они даются лицом, привлекаемым к ответственности, «предпринимателем» при осуществлении проверки.

Документ этот может иметь несколько форм. В каждом контрольном органе установлена своя форма процессуального документа. Так, при осуществлении проверки на месте объяснения предпринимателя должны заноситься в протокол об административном правонарушении или прилагаться к нему, о чем в протоколе должна делаться соответствующая запись. Т.е. это либо устные объяснения, занесенные в протокол, либо письменное заявление предпринимателя по существу вопроса. С вашим правом давать объяснения корреспондирует соответствующая обязанность определенного должностного лица принять у вас эти объяснения. Необоснованный отказ вас выслушать или принять у вас письменные объяснения, по какому либо вопросу, не допускаются. Также не допустим и отказ от принятия объяснений мотивированный тем, что сейчас некогда, давайте потом у меня в кабинете.

Причем имейте в виду, что объяснения лица, привлекаемого к административной ответственности, в административном кодексе «Доказательства» вашей невиновности, которые представите вы имеют силу на одном уровне с протоколом об административном правонарушении, и какие либо заявления проверяющего о том, что объяснения никакой юридической силы не имеют, необоснованны. Вы точно также как и он можете вписывать туда все что угодно, но только по существу в рамках рассмотрения вашего дела.

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 в виде штрафа, все это опротестовывается в прокуратуре или обжалуется в суде и суд, изучив материалы дела, приходит к выводу о необоснованности наложения штрафа.

В случае не согласия с наложенным наказанием вы в праве в соответствии со ст.30.3 КоАП РФ постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления на руки.

Существует два законных способа защиты своих прав:

- административный порядок;
- судебный порядок.

Не менее эффективным можно назвать и информационный способ защиты, хотя он и не входит в категорию законных способов, поскольку с точки зрения автора законодательно не предусмотрено в случае явного нарушения должностными лицами прав физических и юридических лиц обращаться в СМИ.

Информационный:

* обнародовать информацию о неправомерных действиях должностных лиц в сети интернет и средствах массовой информации. Является очень эффективным способом, поскольку привлечет внимание не только общественности, но и высших должностных лиц.

При административном порядке обжалования, обжалуются действия должностного лица контролирующего органа или постановление о привлечении к административной ответственности в высших инстанциях в порядке подчиненности, прокуратуре или обращаетесь законодательный орган, но при этом если жалоба будет оставлена без удовлетворения, то отказ в удовлетворении жалобы, вы вправе ее обжаловать в судебном порядке.

Возможно и обращение в суд напрямую, минуя административный порядок обжалования, по оспариванию неправомерных действий и решений должностных лиц.

Все опротестования действия должностного лица или постановления контролирующего органа физическое лицо может обратиться в суд общей юрисдикции с жалобой, а юридическое лицо в арбитражный.

Дело об административном правонарушении должно быть рассмотрено в 15-дневный срок. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств, срок рассмотрения может быть продлен, но не более чем на 1 месяц ст. 29.6 КоАП РФ.

Дело может быть рассмотрено в отсутствие правонарушителя но только в случае, если имеются доказательства его уведомления о времени и месте рассмотрения ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ.

Постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению, если это постановление не было приведено в исполнение в течение года со дня его вступления в законную силу. С учетом материального положения лица уплата административного штрафа может быть отсрочена на срок до 1 месяца или рассрочена на срок до 3 месяцев ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии со вступившим в силу федеральным законом от 09.05.2005 г. № 45-ФЗ, внесшим изменения в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в части введения такого понятия как «административное приостановление деятельности», назначаемого судьями, административные органы не вправе самостоятельно выносить предписания о приостановке эксплуатации объектов, зданий или сооружений при наличии нарушений требований установленных правил постановлениями Правительства РФ, создающих непосредственную угрозу возникновения технологической аварии в следствие отступления от утвержденных правил и установленных ГОСТов. Впредь административное приостановление деятельности назначается судьёй только при наличии нарушений требований правил и нормативов, создающих угрозу жизни или здоровью людей в случае возникновения например технических аварий, если менее строгий вид административного наказания не сможет обеспечить достижение цели административного наказания.

В то же время, необходимо напомнить, что законодательством ст. 27.16. КоАП РФ государственные инспекторы в исключительных случаях, если это необходимо для предотвращения непосредственной угрозы жизни или здоровью людей в случае возникновения, наделены правом самостоятельно применять временный запрет деятельности, заключающийся в кратковременном, установленном на срок до рассмотрения дела судом, в качестве меры обеспечения производства по делу, временного прекращения деятельности филиалов, представительств, структурных подразделений юридического лица, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности «работ», оказания услуг, если за совершение такого административного правонарушения возможно назначение административного наказания в виде административного приостановления

деятельности.

По факту административного постановления составляется отдельный протокол.

Административное приостановление деятельности начинается с момента возбуждения производства по делу и составления соответствующего протокола приостановления деятельности. Данную меру в отношении вас вы также можете обжаловать в прокуратуре, обратится в соответствующий федеральный орган исполнительной власти с жалобой в порядке надзора, над низшими органами власти, указав при этом неправомерность действий должностных лиц, или в арбитражный суд.

Следует помнить, что в случае принесения протеста прокурором на постановлении об административном приостановлении деятельности не приостанавливает исполнение этого постановления ч. 2 ст. 31.6 КоАП РФ.

Вред, причиненный юридическому лицу и индивидуальному предпринимателю вследствие действий «бездействия» должностных лиц органов государственного контроля «надзора», при проведении государственного контроля «надзора», признанных в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, неправомерными, подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством.

При определении размера убытков, причиненных юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю неправомерными действиями должностных лиц органа государственного контроля «надзора», также учитываются расходы юридического лица или индивидуального предпринимателя, относимые на себестоимость продукции «работ, услуг», или на финансовые результаты его деятельности, а также затраты, которые юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, чьи права нарушены, произвели или должны будут произвести для получения юридической или иной профессиональной помощи.

Должностные лица контрольных органов в случае ненадлежащего исполнения своих функций и служебных обязанностей при проведении мероприятий по контролю, совершения противоправных действий «бездействий» несут ответственность в соответствии с внутренними дисциплинарными уставами ст. 2.5 КоАП РФ а также уголовную, административную, гражданско – правовую, с учетом действующего законодательства Российской Федерации.

О мерах, принятых в отношении должностных лиц, виновных в нарушении законодательства Российской Федерации или иных нормативно – правовых актов, органы государственного контроля «надзора» обязаны на основании ст. 12 ФЗ РФ от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации, в месячный срок сообщить юридическому лицу и «или» индивидуальному предпринимателю, права и законные интересы, которых нарушены.