

Проверка прошла, протоколы, акты и иные документы составлены, возбуждено дело об административном правонарушении. Перед рассмотрением дела и приглашением в административную комиссию, для вынесения постановления имеется небольшой промежуток времени, обозначенный должностным лицом в протоколе. Он не должен превышать 15-ти суток, указанных в ч. 1 ст. 29.6 КоАП РФ, которые можно использовать для подготовки жалобы на действия должностных лиц.

При подаче жалобы, необходимо серьезное внимание уделить на ее подготовку.

- 1) Сделать копии со всех документов, выданных должностными лицами при проверке и тех бумаг и документов, которые впоследствии могут иметь решающее значение по делу.
- 2) Собрать все копии документов выданных вам проверяющими лицами и обязательно приложить к жалобе.
- 3) Перемотать «если аналоговая», включить сначала, если цифровая запись, и внимательно прослушать каждый фрагмент записи. Вот здесь вы можете найти кучу причин и добавок к уже имеющимся, при подаче жалобы.

Типичные причины, отраженные в записи: например, должностное лицо не представилось надлежащим образом. Требовало при проверке выполнения различных обязанностей, не основанных на законе. Выражалось ненормативной лексикой. Неоправданно затягивало время при составлении протоколов. Намекало на дачу взятки и т. д.

- 4) Сделать дубликаты записей производимых вами при проверке в двух экземплярах.

Это необходимо, в случае если вам понадобится обратиться с жалобой в вышестоящий орган, действия которого обжалуете, или в суд.

В том случае если вы не успеваете по каким либо причинам составить жалобу на действия проверивших вас работников, то можете продлить срок рассмотрения, заявив предварительно ходатайство об отложении рассмотрения дела. Это процессуальное право закреплено в ст. 25.1 КоАП РФ. При этом, согласно ч. 2 ст. 29.6 КоАП РФ, в случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении, срок рассмотрения дела может быть продлен, но не более чем на один месяц. При этом двухмесячный срок привлечения к административной ответственности ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ, не прерывается.

Ходатайство заявляется на имя руководителя органа соответствующего подразделения или на имя его заместителя. Как правило, ходатайство заявляется со следующей мотивацией: «Прошу вас временно отложить рассмотрение дела об административном правонарушении в связи с моим намерением привлечь по делу защитника или свидетелей событий». Отказать в удовлетворении ходатайства такой мотивации должностное лицо не имеет права, поскольку будет нарушено ваше процессуальное право на защитника закрепленное ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и ч.1 ст. 25.1 КоАП РФ. Направить ходатайство лучше в виде телеграммы с последующим уведомлением заявителя. Подпись должностного лица, отмеченная на корешке извещения телеграммы, подтверждает, что ходатайство, поступившее от вас, принято к рассмотрению и соответственно должно быть приложено к материалам дела. Надежность отправления телеграммой ходатайства

заключается в том, что все входящие материалы в органы государственной власти регистрируются. Поэтому лицо, привлекаемое к административной ответственности должно быть уверено, что заявленное им ходатайство не испарится, как это возможно при непосредственном приеме, и будет ждать своего часа в материалах дела.

Итак, теперь приступаем к изучению механизма обжалования действий и решений должностных лиц. С чего следует начать? Сначала изучим протокол об административном правонарушении. Статья 28.2 Административного кодекса предъявляет необходимые процессуальные требования к этому документу.

Вариант № 1.

1) Пишем жалобу в связи с нарушением составления административных материалов, указывая при этом какой конкретно пункт нарушен или не отражен, дабы признать протокол, составленный с процессуальными нарушениями, недействительным.

Вариант № 2.

Жалоба на неправомерные действия должностных лиц. Этот вид жалоб считается самым распространенным среди всех остальных жалоб.

2) Неправильная квалификация административного правонарушения. Например, пользуясь отсутствием четкой реализации закона органами исполнительной и муниципальной власти, вменяются составы правонарушения, влекущее более высокие штрафы и более суровые санкции, в то время как за совершенное правонарушение действует абсолютно другая норма и на основании ее полагается менее суровое наказание.

3) Необоснованное применение мер пресечения: «задержание документов, вещей, арест и т. д.».

4) Нарушение общепринятых норм вежливости при обращении с гражданами и неумение найти с ними взаимопонимание. Устанавливается при помощи записи на диктофон или видеокамеру, затем прикладывается к материалам жалобы.

5) Голословное обвинение в совершении административного правонарушения.

Это, как правило, самое распространенное обвинение, поскольку в 90% случаях отсутствует доказательная база в виде показаний технических средств, прошедших в установленном порядке метрологическое освидетельствование, вещественные доказательства по делу. Очень часто дела об административных правонарушениях разваливаются в виду отсутствия свидетелей событий, фото, видео и аудиозаписи, со стороны проверяющих должностных лиц. Перебить такое «необъективное вменение», возможно при привлечении внимания свидетелей или иных лиц, способных доказать обратное.

6) Злоупотребление служебным полномочием.

Проявляется, как попытка повлиять незаконными и необоснованными требованиями, выходящими за рамки должностной компетенции. Возложение на физическое или юридическое лицо незаконной обязанности.

Если по вашей жалобе будет произведена служебная проверка и затем выяснится, что в материалах возбужденного административного дела имеются нарушения указанные в одном из шести вышеперечисленных пунктах, допущенных при проверке должностными лицами, то в данном случае дело в отношении вас подлежит прекращению в соответствие со ст. 24.5 КоАП РФ.

Как поступить в случае если на заявленную вами жалобу пришел ответ об отказе в удовлетворении?

Итак, вы направили жалобу на неправомерные действия должностных лиц. Через некоторое время из органа рассмотревшего ее приходит ответ: «доводы указанные вами в жалобе не подтвердились и действия должностных лиц признаны правомерными, а жалоба удовлетворению не подлежит». В этом случае данный ответ, поступивший из органов власти, обжалуем в вышестоящем органе прокуратуре или в арбитражном суде.

Как поступить, если жалоба оставлена без рассмотрения? Предположим, вы направили жалобу в вышестоящий орган или в прокуратуру, а жалоба оставлена без рассмотрения, поскольку в течение месяца вами не был получен мотивированный ответ. Тогда пишем повторную жалобу в прокуратуру или в вышестоящую прокуратуру, с требованием по факту нарушения законодательства, основываясь на ст. 22 ФЗ о Прокуратуре, принять меры прокурорского реагирования, а затем на основании ст. 17.7 КоАП РФ, по факту бездействия привлечь должностных лиц к административной ответственности.

На что следует обратить пристальное внимание! В некоторых контролирующих органах, например МВД, существуют специальные электронные базы, в которых содержится информация о физических или юридических лицах, привлеченных к административной ответственности, БД - нарушения. Все бы ничего, да вот только информация в этих базах хранится годами, а то и навечно. Известно, что лицо, которому назначено административное наказание, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня исполнения постановления о наложении административного взыскания (ст. 4.6. КоАП РФ).

К сожалению, стоит еще раз убедиться в том, что сегодняшняя административно – судебная практика, находится явно в разладе с законом. При назначении административного наказания, на основании данных представленных инспекторами, из БД-нарушений, учитываются отягчающие обстоятельства привлечения к административной ответственности всех прошедших лет. Еще раз повторюсь прошедших лет, а не одного года согласно ст. 4.6. КоАП РФ. Вследствие чего выносятся более суровые постановления, без учета того, что привлеченность лица уже давно погашена. Вот, например, если даже в отношении вас и было возбуждено административное дело, но затем развалилось в процессе, то информация об этом все равно останется на долгую память в БД – нарушениях.

Поэтому в данном случае, после «развала дела об административном правонарушении» необходимо написать заявление на имя начальника соответствующего контрольного органа, с просьбой аннулировать записи из данной базы. Указать, на аннулирование тех записей, срок которых превышает один год, с момента вступления постановления в законную силу. Также, указать на аннулирование записей, в которых имеется информация

о том, что в отношении вас, когда либо, дело об административном правонарушении возбуждалось, но затем в процессе рассмотрения было прекращено.

В случае если вам в удовлетворении заявления отказали, то тогда необходимо обратиться в прокуратуру или в суд с мотивированным заявлением, обязать орган должностное лицо аннулировать из БД- нарушения эту злопамятную информацию.

При обжаловании действий должностных лиц эффективнее всего, не скупиться на бумагу и написать несколько жалоб в различные независимые друг от друга органы. Так, например, одновременно в вышестоящий орган в прокуратуру и в суд. Когда имеет место явное нарушение закона, направляйте свои жалобы и письма как минимум в три инстанции, что гарантирует объективность последующего рассмотрения. Если в течение одного месяца из вышеуказанных органов ответа о рассмотрении жалобы не последовало, «возможно задержка произошла по вине почты», то этим тоже можно воспользоваться в свою пользу. Тогда направляем жалобу в законодательное собрание своего субъекта, а лучше в соответствующий комитет Государственной Думы ФС РФ, с просьбой принять обращение на контроль и обязать соответствующие органы рассмотреть жалобу и затем наказать виновных лиц.

Исходя из положения статьи 29 Арбитражного процессуального кодекса, арбитражные суды рассматривают дела об оспаривании решений и действий (бездействия) должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, в порядке не искового, а административного судопроизводства. Как было сказано выше, обязанность доказывания законности оспариваемых действий (бездействия) должностных лиц возлагается на сами органы и лица, которые совершили оспариваемые действия (бездействие). Поэтому от вас, кроме заявления в арбитражный суд, доказательств совершения обжалуемых действий (бездействия) и оплаты государственной пошлины, больше ничего не потребуется.

Срок, в течение которого вы должны обратиться с таким заявлением, составляет три месяца со дня, когда вам стало известно о нарушении ваших прав и законных интересов, за исключением вынесенного постановления по делу об административном правонарушении, срок обжалования которого составляет 10 дней.

При обжаловании вами письменного отказа в удовлетворении жалобы ранее направленной в вышестоящий орган, в судебном порядке, возможно одновременно и обжаловать неправомерные действия и решения должностных лиц со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

Как обжаловать неправомерные действия должностных лиц в судебном порядке?

Рассмотрим три варианта:

1) сразу, непосредственно после проведения проверки и составлении протокола об административном правонарушении или иных бумаг, обратиться в арбитражный суд с иском о признании действий контролирующих должностных лиц неправомерными, а затем только в случае удовлетворения судом заявленного требования, повторно обратиться с иском о взыскании материального вреда, причиненного неправомерными действиями сотрудников полиции.

2) сначала обратиться в вышестоящий орган административной юрисдикции, или в прокуратуру с требованием признать действия нижестоящих контролирующих органов неправомерными, а затем уже, если жалоба не будет удовлетворена, обжаловать принятое решение по жалобе в арбитражном суде.

3) сначала обжаловать действия должностных лиц по проведению контроля во вне судебном порядке, затем, если их действия будут признаны неправомерными, обратиться с заявлением в арбитражный суд со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Наиболее оптимальными вариантами будут второй и третий. Поскольку в том случае, если вы решитесь сразу обратиться с исковым заявлением о признании неправомерными действий чиновников осуществивших контроль, с последующим взысканием материального ущерба из соответствующего бюджета, то вам необходимо будет для начала самим доказать неправомерность действий либо бездействия их должностных лиц. С практической точки зрения это достаточно нелегко, поскольку тут должны быть какие-нибудь громкие события. Например, против вас необоснованно применили грубую физическую силу, повредили имущество, уничтожили рабочие файлы и т. д. В любом случае это должно быть подтверждено существенными доказательствами. Не забывайте, что и суд, и органы внутренних дел – это две части одного государственного механизма, и этим, к сожалению, многое сказано. Поэтому вероятность того, что ваши доказательства неправомерности действий или бездействия сотрудников милиции будут судом восприняты как достаточные для удовлетворения материального требования, невелика. При этом государственная пошлина уже оплачена и возврату не подлежит. В итоге – напрасно потраченные и деньги, и силы на беготню по судебным инстанциям.

В том случае, если вы вначале обратитесь непосредственно в вышестоящий орган или в прокуратуру с заявлением о признании действий или бездействия сотрудников милиции неправомерными, а затем только в случае удовлетворения этого заявления обратитесь с исковым заявлением, содержащим материальное требование, ваши расходы будут минимальны. Так как в зависимости от того, как решится вопрос о неправомерности действий сотрудников полиции, вам станет ясно, стоит ли обращаться в суд с материальным требованием и оплачивать его соответствующей государственной пошлиной в размере, который явно превышает размер пошлины за рассмотрение дела об обжаловании действий должностных лиц. Обратим внимание, согласно статье 189 Арбитражного процессуального кодекса, обязанность доказывания законности оспариваемых решений и действий или бездействия должностных лиц возлагается на органы и лица, которые совершили оспариваемые действия либо бездействие. Как видно, ваша задача при таком обороте событий многократно облегчается. А третий вариант «уже и так понятно», не требует обсуждения в этом разделе, поэтому его мы рассмотрим несколько позже.

Отсюда вывод: вначале обратимся с заявлением о признании таких действий контролирующими работниками неправомерными. А затем, после удовлетворения заявленного требования о признании неправомерности действий должностных лиц в (административном порядке), уже обратимся с иском, содержащим материальное требование. Но в любом случае обращение в суд перед рассмотрением дела в административном порядке, затянёт рассмотрение самого дела по существу, что конечном итоге может его развалить.

