
После проведенной проверки, возбуждением дела об административном правонарушении и перед вынесением в отношении вас постановления проходит целая стадия, основой которой является возбужденное в отношении предпринимателя дело об административном правонарушении. Ниже будут подробно рассмотрены механизмы обжалования неправомερных действий и решений должностных лиц. А пока предпринимателю важно знать, что это такое и какие действия он может предпринять.

Всю процедуру можно разбить на три этапа:

1. подготовка к рассмотрению дела;
2. собственно рассмотрение;
3. вынесение решения.

Первый этап - при подготовке дела к рассмотрению орган (должностное лицо) должен решить вопрос, относится ли к его компетенции это дело. Это решается исходя из правил подведомственности по предметной компетенции. При этом, если выясняется, что дело неподведомственно данному органу, оно направляется по подведомственности. КоАП РФ содержит перечень государственных органов и должностных лиц, имеющих право рассматривать дела об административных правонарушениях, указанных в главах № 23 и № 28.

Второй этап – проверка правильности составления протокола и иных документов. Напоминаем, что наличие протокола является обязательным условием рассмотрения дела. Часть 3 ст. 28.8 КоАП РФ означает, что «в случае, если протокол об административном правонарушении составлен неправомочным лицом, а также в иных случаях, предусмотренных законом, недостатки протокола и других материалов дела об административном правонарушении устраняются в срок не более трех суток со дня их поступления (получения) от судьи, органа, должностного лица, рассматривающих дело об административном правонарушении. Материалы дела об административном правонарушении с внесенными в них изменениями и дополнениями возвращаются указанному судье, органу, должностному лицу в течение суток со дня устранения соответствующих недостатков».

По общему правилу, ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности. В отсутствие этого лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, когда имеются данные о своевременном его извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от него не поступило ходатайств об отложении рассмотрения дела. И, наконец, последними действиями при подготовке дела являются рассмотрение ходатайств сторон и проверка наличия всех необходимых дополнительных документов. Следующее действие, являющееся чрезвычайно важным при обжаловании впоследствии вынесенного постановления, заключается в проверке надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о времени и месте его рассмотрения. Суд в своей практике руководствуется административным, арбитражным процессуальным, или гражданско - процессуальным законодательством, согласно которому надлежащим извещением признается извещение повесткой, телеграммой или телефонограммой либо иным образом,

позволяющим достоверно установить, юридическое или физическое лицо извещено надлежащим образом

Повестка может быть вручена лично либо направлена по почте. Имейте в виду, что расписываться за вручение повестки может только либо сам правонарушитель - либо его законные представители (причём продавцы и иные работники не являются представителями предпринимателя поскольку не уполномочены совершать такие действия.). Если вдруг кто-то из контролирующих работников будет пытаться вручить повестку на рассмотрение в административную комиссию продавцу, или иному работнику фирмы, следует отказаться от ее получения и не расписываться в извещении, сославшись на то что это не входит в должностные обязанности. Бывает, что в ряде случаев суд признает надлежащим вручение повестки управляющему или иному лицу, которое фактически выполняет функции администрирования «управления» (т.е. проводится аналогия с администрацией предприятия). В этой ситуации целесообразно оспорить факт ненадлежащего извещения в вышестоящем суде. Кроме вышеуказанных способов извещения, иногда суд признает действительным извещение путём росписи нарушителя в протоколе или акте под извещением о дате, месте и времени рассмотрения дела. Однако согласится с таким «признанием», нельзя согласится, так как, при таком положении суды, лишаются возможности на объективное и беспристрастное рассмотрение дел по существу, поскольку в соответствии с требованием ст. ст. 29.1 и 29.4 КоАП РФ. Суд сам должен провести предварительную процедуру исследования, после поступления к нему материалов дела, из органа административной юрисдикции перед рассмотрением, и уже потом ставить вопрос о назначении заседания. Обязанность в соответствии с ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ, извещать лицо привлекаемое к административной ответственности о времени и месте рассмотрения дела, должен выполнять только сам суд.

Извещение должностным лицом составившим протокол и вышестоящим должностным лицом вынесшим определение о передачи дела на рассмотрение в суд, является не только является прямым нарушением ст. 10 Конституции РФ и ст. ст. 29.1, 29.4 КоАП РФ, но также нарушает единую административную и судебную практику. Такое решение подлежит немедленному обжалованию.

Верховный Суд РФ неоднократно высказывался по данному вопросу. Извещение нарушителя должностным лицом, составившим протокол, о дате и времени судебного заседания, не является надлежащим извещением, поскольку суд обязан самостоятельно после решения вопроса о назначении судебного заседания принять меры к извещению лица, привлекаемого к административной ответственности.

Извещение непосредственно в суд, выданное любым проверившим вас инспектором, при составлении протокола не имеет юридической силы вообще. Стоит признать, на практике бывали случаи вынесения заочных решений мировыми судьями, по указанию проверивших инспекторов, без надлежащего извещения юридических и физических лиц о времени и месте рассмотрения дела. Одним словом, если должностное лицо или суд вынесли постановление по делу об административном правонарушении, без «надлежащего извещения» в любом случае стоит его обжаловать в вышестоящем органе, или в вышестоящем суде.

2. Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении определен ст. 29.7 КоАП РФ. Не останавливаясь подробно на этапах рассмотрения, коротко перечислим их:

1. представление дела и состава комиссии (должностного лица),
2. установление факта явки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении

которых ведется производство по делу об административном правонарушении, а также иных лиц, участвующих в рассмотрении дела,

3. проверка полномочий представителей физического или юридического лица,
4. выяснение вопроса о надлежащем извещении участников производства,
5. разъяснение процессуальных прав,
6. рассмотрение отводов и ходатайств,
7. заслушивание сторон,
8. рассмотрение и оценка доказательств,
9. вынесение решения.

При рассмотрении дела об административном правонарушении обязательно должны быть выяснены следующие вопросы, в соответствии со ст. 26.1 КоАП РФ:

1. наличие события административного правонарушения, т.е. был ли факт нарушения;
2. лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), и виновно ли данное лицо в их совершении;
3. имеются ли отягчающие и смягчающие обстоятельства;
4. характер и размер ущерба, причинённого административным правонарушением;
5. наличие обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении
6. наличие иных обстоятельств, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения. Рассмотрение дела заканчивается составлением протокола и вынесением решения по делу.

Остановимся на самом главном – правах предпринимателя, привлекаемого к административной ответственности. Они определены ч.1 ст.25.1 КоАП РФ. В соответствии с данной статьёй лицо, привлекаемое к административной ответственности, имеет право:

1. знакомиться с материалами дела;
2. давать объяснения, представлять доказательства;
3. заявлять ходатайства и отводы;
4. пользоваться юридической помощью защитника;
5. выступать на родном языке и пользоваться услугами переводчика;
6. обжаловать постановление по делу
7. пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом.

Третий этап - рассмотрев дело об административном правонарушении, орган (должностное лицо) выносит постановление по делу, которое может быть двух видов – о наложении административного взыскания либо о прекращении производства по делу.

Постановление должно содержать, в соответствии со ст. 29.10 КоАП РФ:

1. должность, фамилию, имя, отчество судьи, должностного лица, наименование и состав коллегиального органа, вынесшего постановление;

2. дату и место рассмотрения дела;
3. сведения о лице, в отношении которого рассмотрено дело;
4. обстоятельства, установленные при рассмотрении дела;
5. статью настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающую административную ответственность за совершение административного правонарушения, либо основания прекращения производства по делу;
6. мотивированное решение по делу;
7. срок и порядок обжалования постановления.

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

Постановление по делу об административном правонарушении подписывается судьёй, председательствующим в заседании коллегиального органа, или должностным лицом, вынесшим постановление.

Если при решении вопроса о назначении судьёй административного наказания за административное правонарушение одновременно решается вопрос о возмещении имущественного ущерба, то в постановлении по делу об административном правонарушении указываются размер ущерба, подлежащего возмещению, сроки и порядок его возмещения.

Кроме того, 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, в обязательном порядке подлежат возвращению законному владельцу, и только при отсутствии возможности его установления 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 почётным званиям Российской Федерации, РСФСР, СССР подлежат возврату их законному владельцу, а если он не известен, направляются в Администрацию Президента Российской Федерации.

В соответствии со ст. 29.11 КоАП постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. 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, а также потерпевшему (по его просьбе), либо высылается указанным лицам в течение трёх дней со дня вынесения указанного постановления.