

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Саратовская государственная юридическая академия»

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
для комиссий по делам несовершеннолетних
и защите их прав по рассмотрению дел
об административных правонарушениях
и иных дел (материалов)**

В ТРЕХ ЧАСТЯХ

Под редакцией
директора Института второго высшего и дополнительного
профессионального образования ФГБОУ ВПО «СГЮА»,
кандидата юридических наук, доцента
Е.В. Ильговой

Часть II

Саратов
2015

УДК 342.94 (094.7)(072)

ББК 67.401я7

М54

Авторский коллектив:

А.В. Злобин, О.О. Ильгова, А.А. Краснощеков,

О.А. Лакаев, Т. А. Смагина, И.В. Швецова

Рекомендации подготовлены в рамках научно-методического проекта № НМ 3400 «Научно-методическое обеспечение деятельности комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав» в соответствии с заданием № 2014/2005 на выполнение государственных работ в сфере научной деятельности в рамках базовой части государственного задания Минобрнауки России.

М54 **Методические рекомендации для комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав по рассмотрению дел об административных правонарушениях и иных дел (материалов) : в 3 ч. / под ред. Е.В. Ильговой ; ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия». — Саратов: ИП Коваль Ю.В., 2015.**

ISBN 978-5-9906938-2-1

Ч. 2 / [А.В. Злобин, О.О. Ильгова, А.А. Краснощеков, О.А. Лакаев, Т. А. Смагина, И.В. Швецова]. — 44 с.

ISBN 978-5-9906938-4-5

При составлении пособия автором ставилась цель дать разъяснения и комментарии некоторых проблемных вопросов возникающих при рассмотрении комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав отдельных составов административных правонарушений, а также рассмотреть ряд конкретных ситуаций по применению КоАП РФ и дать им научно-практический комментарий.

Данное методическое пособие предназначено для председателей, заместителей председателей, ответственных секретарей и специалистов обеспечивающих деятельность КДНиЗП, а также сотрудников органов внутренних дел и сотрудников органов прокуратуры осуществляющих надзор за соблюдением прав и свобод несовершеннолетних.

УДК 342.94 (094.7)(072)

ББК 67.401я7

ISBN 978-5-9906938-4-5 (ч. 2)

ISBN 978-5-9906938-2-1

© ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия», 2015

© ИП Коваль Ю.В., 2015

СОДЕРЖАНИЕ

1. ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПО ПРИМЕНЕНИЮ ОТДЕЛЬНЫХ СОСТАВОВ КОАП РФ	4
2. КОММЕНТАРИЙ ОТДЕЛЬНЫХ СИТУАЦИЙ ПРИМЕНЕНИЯ КОАП РФ28

1. ВОПРОСЫ ВОЗНИКАЮЩИЕ ПО ПРИМЕНЕНИЮ ОТДЕЛЬНЫХ СОСТАВОВ КОАП РФ

1.1. Как работать КДНиЗП по рассмотрению дел об административных правонарушениях предусмотренных ч.1 ст.5.35 КоАП РФ?

Часть 1 статьи 5.35 КоАП РФ устанавливает административную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних, в качестве меры наказания в санкции указанной статьи закреплен штраф от ста до пятисот рублей.

Данная норма заменила собой статью 164 КоАП РСФСР. В настоящее время из нее исключен такой квалифицирующий признак как злостное уклонение, то есть за любое неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями или законными представителями обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав своих несовершеннолетних детей они могут привлекаться к ответственности.

Содержание и порядок выполнения родителями и иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей, названных в данной статье, регулируется ст.ст. 63–65, 80, 137, 147, 150, 152 Семейного кодекса Российской Федерации (далее СК РФ) и другими нормативными правовыми актами. Определяют эти обязанности права и интересы ребенка, которые и выступают объектом данного правонарушения. Интерес ребенка — это его потребности в создании условий, необходимых для надлежащего воспитания, содержания, образования, подготовки к самостоятельной жизни, благополучного развития. Наиболее важным среди родительских прав является право родителей на воспитание детей, но одновременно это и их обязанность (ст. 63 СК РФ). В СК РФ детально не раскрывается содержание родительских прав и обязанностей, но названы основные направления деятельности родителей. Главным закон признает заботу родителей о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей. А каким образом осуществлять эту заботу — решают сами родители.

Родителям предоставляется свобода выбора средств и методов воспитания своего ребенка с соблюдением ограничений, предусмотренных п. 1 ст. 65 СКРФ, а именно: родители не вправе причинять вред физическому или психическому развитию ребенка, его нравственному развитию; способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка.

Обязанность обеспечивать получение ребенком образования вытекает из положений ст. 63 СК РФ, ч. 1. ст. 44 Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации», где закрепляются положения о том, что родители (законные представители) несовершеннолетних обучающихся обязаны заложить основы физического, нравственного и интеллектуального развития личности ребенка, обязаны обеспечить получение детьми общего образования; а также имеют преимущественное право на обучение и воспитание детей перед всеми другими лицами.

Обязанность родителей, иных законных представителей детей содержать несовершеннолетних означает, что они должны обеспечить потребности ребенка в питании, одежде, предметах досуга, в отдыхе, лечении и т. п., и выполняется она, как правило, добровольно, без принуждения. Закон не предусматривает каких-либо специальных условий для возникновения обязанности по содержанию (например, наличие у родителей необходимых средств, трудоспособность и дееспособность родителей и др.). Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно, за исключением случаев, когда размер содержания несовершеннолетнего для родителя установлен судом или нотариально заверенным соглашением с другим родителем (ст. 80 СК РФ).

Поводом для возбуждения дела об административном правонарушении родителей или иных законных представителей несовершеннолетних являются: сообщения и заявления физических и юридических лиц, сообщения в средствах массовой информации, материалы из органов местного самоуправления, государственных органов, в том числе правоохранительных органов. Основанием административной ответственности родителей (законных представителей) несовершеннолетних детей является их виновное противоправное действие (бездействие), выражающееся в неисполнении или ненадлежащем исполнении ими обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и законных интересов несовершеннолетних.

Административное правонарушение может быть совершено родителями (законными представителями) несовершеннолетнего как умышленно, так и по неосторожности. Форма вины родителей (законных представителей) принимается во внимание при назначении им административного наказания.

Следует иметь в виду, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, оно считается невиновным, пока его вина не будет доказана и установлена в порядке, предусмотренном законом (ч. 2, 3 ст. 1.5 КоАП),

Назначение административного наказания не освобождает родителей или иных законных представителей несовершеннолетних от исполнения их обязанностей по воспитанию и содержанию детей (ч. 4 ст. 4.1 КоАП).

Не подлежат административной ответственности родители и иные законные представители несовершеннолетних за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних вследствие стечения тяжелых обстоятельств (например, отсутствие в населенном пункте, где проживает семья несовершеннолетнего, учебного заведения (школы) и, одновременно, отсутствие у родителей финансовой возможности возить несовершеннолетнего ребенка для получения образования в другой населенный пункт и т. п.) и по другим причинам, от них не зависящим (психическое расстройство, слабоумие или другое болезненное состояние (состояние невменяемости) — ст. 2.8 КоАП). В исключительных случаях комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав может предъявить в суд иск об отобрании ребенка у родителей (ограничении родительских прав — ст. 73 СК РФ), а в отношении других законных представителей несовершеннолетних (опекуны, попечители, приемные родители) передать имеющиеся материалы административного дела в орган опеки и попечительства для решения вопроса об отстранении опекунов (попечителей) от выполнения их обязанностей (ст. 39 ГК РФ), расторжении с приемными родителями договора о передаче ребенка (детей) в приемную семью (ст. 152 СК РФ).

Если в отношении несовершеннолетнего подростка возбуждено уголовное дело, это не является основанием для привлечения к административной ответственности по ч.1 ст. 5.35. родителей или иных законных представителей, так как в соответствии со ст. 49 Конституции РФ каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Родители или иные законные представители могут быть привлечены к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ только в том случае, если была установлена их вина, так как административное правонарушение — противоправное, виновное, наказуемое действие или бездействие (ч. 1 ст. 2.1. КоАП РФ).

В случае привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности в любом случае должен ставиться вопрос о причинах и условиях совершения несовершеннолетним преступных действий (бездействий). Осуществляя проверку причин и условий совершения несовершеннолетним преступных действий (бездействий) должностные лица подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел в ходе проведения индивидуальной профилактической

работы должны выяснить образ жизни несовершеннолетнего, посмотреть условия проживания и воспитания ребенка.

Приказом МВД России от 15 октября 2013 г. № 845 “Об утверждении Инструкции по организации деятельности подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел Российской Федерации” установлен новый порядок организации работы подразделений по делам несовершеннолетних (ПДН), в котором детально прописаны все направления деятельности ПДН различного уровня, в частности, ПДН проводят индивидуальную профилактическую работу:

2.1.2. В отношении родителей или иных законных представителей несовершеннолетних, если они не исполняют своих обязанностей по их воспитанию, обучению и (или) содержанию и (или) отрицательно влияют на их поведение либо жестоко обращаются с ними;

2.7. Участвуют в подготовке материалов, необходимых для внесения в суд предложений о применении к несовершеннолетним, их родителям или иным законным представителям мер воздействия, предусмотренных законодательством Российской Федерации и (или) законодательством субъектов Российской Федерации;

2.13. Принимают участие в рассмотрении соответствующими органами и учреждениями материалов о правонарушениях и об антиобщественных действиях несовершеннолетних, их родителей или иных законных представителей;

2.14. Ведут учет правонарушений и антиобщественных действий несовершеннолетних, лиц, их совершивших, родителей или иных законных представителей несовершеннолетних, не исполняющих своих обязанностей по воспитанию, обучению и (или) содержанию несовершеннолетних и (или) отрицательно влияющих на их поведение либо жестоко обращающихся с ними, собирают и обобщают информацию, необходимую для составления статистической отчетности.

Если в ходе данных действий выяснятся обстоятельства, указывающие на наличие события административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ, то должно быть возбуждено административное производство.

Необходимо учитывать и четко понимать, что действия несовершеннолетних не всегда становятся следствием ненадлежащего воспитания со стороны их родителей, иных законных представителей, они могут быть обусловлены, различного рода заболеваниями, могут быть причиной обмана несовершеннолетнего со стороны взрослых лиц. Несовершеннолетний может совершить преступные действия (бездействия) под угрозой насилия или вследствие шантажа в отношении него.

Задачей должностных лиц ПДН, а также Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав (далее — Комиссии) является доказать причинную связь между преступным деянием ребенка и действиями (бездействиями) его родителей, только в этом случае при наличии совершенного несовершеннолетним уголовного преступления, мы сможем говорить о вине родителей и о наличии в их действиях (бездействиях) состава административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ.

В отличие от ст.164 КоАП РСФСР, данная статья не содержит ответственности родителей за совершение их детьми правонарушений, т.е. родители по данной статье могут быть привлечены к ответственности только в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими своих обязанностей.

Таким образом, если несовершеннолетний не достигший возраста 16 лет, совершил какое — либо правонарушение, сам этот факт не дает основания привлекать к ответственности родителей по данной статье.

В случаях, когда была установлена вина родителей и налицо неисполнение или ненадлежащее исполнение ими своих обязанностей по содержанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних детей, на них может быть наложено наказание либо в виде предупреждения, либо в виде штрафа в размере от 100 до 500 рублей.

В соответствии с семейным законодательством родители имеют в отношении ребенка равные права и несут равные обязанности по воспитанию, обучению, содержанию ребенка. Если вина каждого из родителей доказана, то они оба должны быть привлечены к административной ответственности.

Как уже говорилось выше, субъектами административной ответственности согласно ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ являются родители или иные законные представители несовершеннолетнего. Согласно ч. 2 ст. 25.3 Кодекса законными представителями несовершеннолетнего могут выступать родители, усыновители, опекуны или попечители данного несовершеннолетнего. Ч. 3 указанной нормы закрепляет, что родственные связи или соответствующие полномочия лиц,

являющихся законными представителями несовершеннолетнего лица, удостоверяются документами, предусмотренными законом. Очень проблемным является вопрос о том, кто будет нести ответственность по ч.1 ст. 5.35 за нарушение прав и законных интересов несовершеннолетних в случае, когда несовершеннолетний находится в образовательной организации, медицинской организации, организации, оказывающей социальные услуги, или иных организациях, в том числе в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей?

В соответствии с ч. 4 ст. 35 Гражданского кодекса 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 и попечители не назначаются. Нормы гражданского законодательства возлагают исполнение обязанностей опекунов и попечителей: на образовательные организации; медицинские организации; организации оказывающие социальные услуги; иные организации, в том числе организации для детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей. То есть, фактически исполнение обязанностей опекунов и попечителей возложено на юридическое лицо (организацию).

В соответствии с семейным законодательством родители имеют в отношении ребенка равные права и несут равные обязанности по воспитанию, обучению, содержанию ребенка (ст. 61 СК РФ). Если вина каждого из родителей доказана, что они оба должны быть привлечены к административной ответственности. У родителей лишенных родительских прав остается обязанность содержать своих несовершеннолетних детей (ч.2 ст. 71 СК РФ), а, следовательно, они могут привлекаться к административной ответственности по ч.1 ст. 5.35, если ее не исполняют.

При рассмотрении дела об административном правонарушении и применении меры административного наказания Комиссия должна учитывать характер и причины правонарушения, личность правонарушителя его имущественное положение, обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Необходимо учитывать, что основными задачами деятельности Комиссий по делам несовершеннолетних является не только применение административных наказаний, но и организация работы по предупреждению безнадзорности, правонарушений несовершеннолетних, устройство и охрана прав несовершеннолетних, координация усилий государственных органов и общественных организаций по указанным вопросам, осуществление контроля за условиями содержания и проведением воспитательной работы с несовершеннолетними и др. (ст. 11 Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»).

1.2. Какими документами доказать вину родителей по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ в случаях: привлечения подростка к уголовной ответственности или наличия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела (по нереабилитирующим основаниям); привлечения подростка по ст.20.20 ч.1 КоАП РФ.

В случае привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности следует ставить вопрос о причинах и условиях совершения несовершеннолетним преступных действий (бездействий). Осуществляя проверку причин и условий совершения несовершеннолетним преступных действий (бездействий) должностные лица ПДН в ходе проведения индивидуальной профилактической работы должны выяснить образ жизни несовершеннолетнего, посмотреть условия проживания и воспитания ребенка.

В соответствии с ч.1 ст.20.20 КоАП РФ потребление (распитие) алкогольной продукции в местах, запрещенных Федеральным законом от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» следует учитывать, что в первую очередь следует учитывать не только объективную сторону этого состава административного правонарушения — общественное место, а субъекта, который совершил это административное правонарушение, т.е. несовершеннолетнего. На продажу и потребление (распитие) алкогольной продукции несовершеннолетним федеральным законом введен запрет.

Если в ходе проверки выяснятся обстоятельства, указывающие на наличие события административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ, то должно быть возбуждено административное производство.

Необходимо учитывать и четко понимать, что действия несовершеннолетних не всегда становятся следствием ненадлежащего воспитания со стороны их родителей, иных законных представителей, они могут быть обусловлены, различного рода заболеваниями, могут быть причиной обмана несовершеннолетнего со стороны взрослых лиц. Несовершеннолетний может совершить преступные действия (бездействия) под угрозой насилия или вследствие шантажа в отношении него.

Задачей должностных лиц ПДН, а также Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав является доказать причинную связь между преступным деянием ребенка и действиями (бездействиями) его родителей, только в этом случае при наличии совершенного несовершеннолетним уголовного преступления, мы сможем говорить о вине родителей и о наличии в их действиях (бездействиях) состава административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ.

Какие доказательства можно использовать при установлении вины родителей (законных представителей) по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ.

1. Протокол об административном правонарушении.

2. Показания свидетелей.

*Доказывание вины родителей, прежде всего, строится на показаниях ребенка, как основного свидетеля по делу об административном правонарушении. Отбирая у несовершеннолетнего показания, необходимо строить беседу таким образом, чтобы из ответов на поставленные вопросы следовало, как родитель относится к воспитанию своего ребенка, какие отношения складываются между ними.

*Показания соседей, которые могут описать быт семьи, отношения в семье, отношения родителей к несовершеннолетнему ребенку, а также охарактеризовать поведение родителей несовершеннолетнего в обществе.

*В качестве свидетелей могут быть опрошены педагоги учебного заведения, в котором обучается несовершеннолетний.

*В качестве свидетелей могут быть опрошены коллеги по работе (родителя), а также друзья или одноклассники ребенка, которые бывают у него дома и могут охарактеризовать условия его жизни и отношения с родителями.

3. Документы. Документы признаются доказательствами, если сведения, изложенные или удостоверенные в них организациями, их объединениями, должностными лицами и гражданами, имеют значение для производства по делу об административном правонарушении. Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме. К документам могут быть отнесены материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи, информационных баз и банков данных и иные носители информации;

* копии документов удостоверяющих личность;

* характеристики как на родителя, привлекаемого к ответственности, так и на несовершеннолетнего;

* выписка из личного дела несовершеннолетнего;

* медицинские документы, подтверждающие наличие у несовершеннолетнего различного рода заболеваний;

* сведения о доходах лица привлекаемого к административной ответственности;

* акт обследования жилищно-бытовых условий, в которых проживает несовершеннолетний и его семья;

* сведения, подтверждающие наличие у родителя судимости или решения суда об ограничении родительских прав;

* сведения, подтверждающие факт привлечения родителя ранее к административной ответственности по ч.1 ст. 5.35;

* сведения об алкогольной или наркотической зависимости родителя;

* иные документы, имеющие отношение к делу.

4. Объяснения лица привлекаемого к административной ответственности (родителя).

При получении доказательств по делу необходимо помнить, что в соответствии с ч.3 ст. 26.2 КоАП РФ не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

1.3. Должна ли комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав рассматривать дело об административном правонарушении по ч.1, 2, 3 ст. 5.35 КоАП РФ, если в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие наличие детей у гражданина, привлекаемого к административной ответственности?

Составы административного правонарушения, закрепленный в ч.1,2,3 ст.5.35 КоАП РФ закрепляют ответственность для специального субъекта. Таковым является согласно санкции данной статьи родитель или иной законный представитель несовершеннолетнего. Статус данного субъекта должен соответственно подтверждаться документами, предусмотренными действующим законодательством. Это следует из положений ч. 2 ст. 25.3 КоАП РФ, где указывается, что законными представителями физического лица являются его родители, усыновители, опекуны или попечители, в свою очередь ч. 3 ст. 25.3 КоАП РФ закрепляет, что родственные связи или соответствующие полномочия лиц, являющихся законными представителями, удостоверяются документами, предусмотренными законом.

Но нельзя сказать, что информация о наличии у гражданина детей не может быть восполнена КДНиЗП самостоятельно, данная информация может быть истребована, например, из органов ЗАГС путем вынесения в адрес данных органов определения об истребовании сведений.

КДНиЗП должна учитывать, что возврат материала на доработку по причине неполноты материала возможен, только в том случае, когда эта неполнота не может быть восполнена в процессе рассмотрения дела об административном правонарушении (п.4 ч.1 ст.29.4).

1.4. Какие доказательства могут быть представлены по ч. 2 ст. 5.35 КоАП РФ на отца, в случае когда отец и мать представляют противоречащие объяснения свидетелей-родственников по факту препятствия общению ребенка с одним из родителей. При данной фактуле необходим ли возврат на доработку в ПДН, т.к. не выделено существо административного правонарушения, виновное действие/бездействие отца?

Для того, чтобы ответить на поставленный вопрос необходимо разобраться в составе административного правонарушения предусмотренного ч. 2 ст. 5.35 КоАП РФ.

Субъектом ответственности в данном случае могут выступать:

1. Родители (отец или мать).

2. Законные представители (опекуны, попечители, приемные родители, организации в которые дети помещены под надзор и иные лица, органы опеки и попечительства).

Субъективная сторона деяния характеризуется умышленной формой вины.

Указанное деяние — нарушение прав и законных интересов несовершеннолетних, может быть выражено одним из следующих проявлений со стороны родителей или законных представителей несовершеннолетнего:

1. лишении несовершеннолетних права на общение с родителями или близкими родственниками, если такое общение не противоречит интересам детей;

2. намеренном сокрытии места нахождения детей помимо их воли;

3. неисполнении судебного решения:

— об определении места жительства детей, в том числе судебного решения об определении места жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства,

— о порядке осуществления родительских прав или о порядке осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения

4. об ином воспрепятствовании осуществлению родителями прав на воспитание и образование детей и на защиту их прав и интересов.

Если рассматривать ситуацию, когда административное правонарушение совершается путем лишения несовершеннолетнего права на общение с родителями или близкими родственниками, если такое общение не противоречит интересам детей, то можно выделить три «интереса»: интерес ребенка; интерес одного из родителей (отца) (или его близких родственников); интерес второго из родителей (матери) (или ее близких родственников).

С точки зрения статуса участников производства можно говорить, что:

— несовершеннолетний, чье право на общение нарушено является потерпевшим;

— родитель (законный представитель) права на общение, с которым лишен ребенок, является законным представителем интересов несовершеннолетнего в административном производстве;

- близкий родственник (например, бабушка или дедушка) права на общение, с которым лишен ребенок, является свидетелем в административном производстве;
- родитель (законный представитель) нарушающий право несовершеннолетнего на общение с другим родителем или близкими родственниками является правонарушителем;
- близкий родственник (например, бабушка или дедушка) нарушающий право несовершеннолетнего на общение с другим родителем или близкими родственниками является правонарушителем.

Что в данном случае может послужить поводом для возбуждения административного производства?

Во-первых, основанием (поводом) может стать обращение родителя или законного представителя, или близкого родственника права на общение, с которым несовершеннолетний (по их мнению) был лишен (п.3 ч.1. ст.28.1 КоАП РФ).

Во-вторых, основанием (поводом) может стать поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, в том числе сообщения поступившие из органов опеки и попечительства, органов социальной защиты населения (п.5 ч.1. ст.28.1 КоАП РФ).

1.5. Кто вправе возбуждать производство по ч.2 ст. 5.35 КоАП РФ и составлять протоколы по делам об административных правонарушениях?

В соответствии с положениями ст. 28.3 КоАП РФ это:

- должностные лица органов внутренних дел (п.1 ч.2)
- члены комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав (п. 2 ч.5).

Необходимо учитывать, что в соответствии с ч.2 ст. 1.5. КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана.

В соответствии со ст. 26.1 КоАП РФ субъект, возбудивший производство по делу об административном правонарушении (должностное лицо органа внутренних дел или член комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав) обязан выяснить следующие обстоятельства: наличие события административного правонарушения; лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность; виновность лица в совершении административного правонарушения; обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность; характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

После выяснения указанных обстоятельств материал дела об административном правонарушении направляется для рассмотрения уполномоченному на то субъекту. В соответствии с положениями 23 главы КоАП РФ рассматривать дела возбужденные по ч.2 ст. 5.35 КоАП РФ имеют право комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав (ч.1 ст. 23.2), а если комиссия, к которой поступило дело о таком административном правонарушении, передает его на рассмотрение судье, дела об административных правонарушениях данной категории рассматривают судьи..

Получив материал дела, комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав имеет право вернуть материал должностному лицу, возбудившему дело об административном правонарушении только в следующих случаях:

- в случае составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами;
- неправильного составления протокола и оформления других материалов дела;
- неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела.

В других случаях возврат материала недопустим. Такого основания для возврата материала на доработку как отсутствие выделенного существа административного правонарушения в законе нет.

Необходимо очень четко понимать, что обязанность доказывания лежит на том субъекте, который ведет производство по делу об административном правонарушении, а неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица (ч.4 ст.1.5 КоАП РФ).

В случае если в комиссию по делам несовершеннолетних поступил материал, в котором имеют место показания свидетелей, противоречащие друг другу, то данные лица могут быть вызваны на заседание комиссии и опрошены еще раз. В дальнейшем оценка доказательств должна строиться в соответствии со ст. 26.11. КоАП РФ по внутреннему убеждению членов комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

При принятии решения по делу об административном правонарушении возбужденному по ч.2 ст. 5.35 КоАП РФ Комиссия должна учесть, что в материале дела обязательно должны быть доказательства того, что общение несовершеннолетнего с родителем (законным представителем) или близким родственником права на которое он был лишен, не противоречит его интересам.

В связи с указанным выше необходимо сделать вывод о том, что доказывание по делу не может строиться только на объяснении лица привлекаемого к ответственности, показаниях потерпевшего его законного представителя и свидетелей.

В производстве по делам об административных правонарушениях, возбужденных по ч.2 ст.5.35 КоАП РФ, для выяснения того, противоречит или нет общение несовершеннолетнего с родителем интересам ребенка, могут привлекаться специалисты. Это, например, в соответствии со ст. 25.8 КоАП РФ специалисты органов опеки и попечительства, социальные педагоги образовательных учреждений, специалисты-психологи учреждений социальной защиты и др., которые обладают познаниями, необходимыми для оказания содействия в обнаружении и закреплении доказательств.

Хотелось бы отметить, что целесообразно было бы по аналогии с деятельностью судов использовать положения ст. 78 СК РФ в рассмотрении дел об административных правонарушениях возбужденных по ч. 2 ст. 5.35 КоАП РФ Комиссиями.. Положения ст. 78 СК РФ закрепляют, что при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора. Заключение органа опеки и попечительства могло бы содержать в себе вывод о том, противоречит или не противоречит интересам несовершеннолетнего общение ребенка с родителем (законным представителем) или близкими родственниками права, на которое он лишен.

Также обязательность участия представителя органа опеки и попечительства (либо назначенного органами опеки и попечительства представителя) в производстве по делам об административных правонарушениях возбужденных по ч.2 ст. 5.35 КоАП РФ, на наш взгляд обуславливается положениями ч.2 ст. 64 СК РФ. В соответствии с указанной нормой родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В рассматриваемой нами ситуации противоречия на лицо. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

Учитывая вышесказанное можно определить примерный перечень доказательств в производстве по делам об административных правонарушениях, возбужденных по ч. 2 ст. 5.35 КоАП РФ. К ним можно отнести следующие:

1. Заявление родителя (законного представителя) или близкого родственника, содержащие указание на событие правонарушения, то есть на то, что вторым родителем (законным представителем) либо близким родственником ограничено его право на общение с ребенком.
2. Если родители находятся в разводе, то копия решение суда о расторжении брака.
3. Если было решение суда, определяющее порядок общения с ребенком, то копия данного решения.
4. Протокол об административном правонарушении.
5. Объяснения лица, в отношении которого возбуждается производство (правонарушителя).

6. Показания потерпевшего, то есть несовершеннолетнего, так как потерпевший может быть опрошен в качестве свидетеля, то в отношении лиц, не достигших 14 летнего возраста, действуют положения ч.4 ст. 25.6 (опрашиваются в присутствии психолога или педагога). При работе с ребенком также необходимо учитывать, что у него есть право не свидетельствовать против своих родителей или иных близких родственников (ст. 51 Конституции РФ). Также ст. 57 Семейного кодекса РФ закрепляет, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

7. Показания свидетелей. В качестве свидетелей могут быть опрошены: родственники, соседи, представители образовательных учреждений и иные лица, которым могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению.

8. Документы ст. 26.7 КоАП РФ. Документы — это сведения на материальном носителе с реквизитами, позволяющими их определить либо определить материальный носитель, на котором они содержатся (ст. 2 ФЗ № 149 «Об информации информационных технологиях и защите информации» (с изм. от 13 июля 2015 г.)). Документы будут доказательствами в деле об административном правонарушении если, сведения, изложенные или удостоверенные в них организациями, их объединениями, должностными лицами и гражданами, имеют значение для производства по делу об административном правонарушении (ч.1 ст. 26.7 КоАП РФ). В качестве данного вида доказательств могут выступать: характеристики; акт (ы) обследования жилищно-бытовых условий, заключение (я) органа опеки и попечительства, копии судебных решений, рапорта сотрудников органов внутренних дел, справки (выписки) поступившие от органов государственной власти или местного самоуправления и др.

9. Иные доказательства.

1.6. По ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ полицией составлен протокол об административном правонарушении в связи с вынесением постановления об отказе в возбуждении уголовного дела по недостижению возраста уголовной ответственности несовершеннолетнего. Можно ли прекратить административное производство, если семья характеризуется положительно, ранее на учете не состояла?

Административное производство должно быть прекращено в обязательном порядке, в случае если Комиссией при выяснении вопросов подлежащих доказыванию (ст.26.1 КоАП РФ) будут установлены обстоятельства исключающие производство по делу об административном правонарушении.

К обстоятельствам такого рода относится, в том числе, и отсутствие состава административного правонарушения (п.2 ч.1 ст. 24.5 КоАП РФ). Состав административного правонарушения состоит из 4-х элементов: субъект, объект, субъективная сторона, объективная сторона. В свою очередь субъективная сторона правонарушения — это внутреннее психическое отношение лица к совершаемому им противоправному деянию. Обязательным признаком субъективной стороны является вина, которая может быть выражена как в форме умысла, так и в форме неосторожности. Несмотря на то, что семья характеризуется положительно, и ни когда на учете не состояла, вина родителя может все же иметь место, в форме неосторожности. Например, когда родители не предвидели возможности наступления таких последствий, как совершение их ребенком уголовного преступления, хотя, исходя из ряда объективных (очевидных для них) причин, должны были и могли их предвидеть.

Для того, чтобы вина родителей в совершении правонарушения по ч.1 ст.5.35 КоАП РФ была доказана необходимо в материале дела иметь доказательства, которые бы указывали, при совершении правонарушения умышленно, на то, что:

1. родители
 - сознавали противоправный характер своих действий (бездействий)
 - предвидели вредные последствия своих действий (бездействия) и желали наступления таких последствий
2. родители
 - сознавали противоправный характер своих действий (бездействий)
 - сознательно допускали свои противоправные действия (бездействия)
3. родители
 - сознавали противоправный характер своих действий (бездействий)

— относились безразлично к своим противоправным действиям (бездействиям).

При совершении правонарушения по неосторожности доказательства должны указывать на то, что:

1. родители

— предвидели возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия)

— без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывали на предотвращение вредных последствий

2. родители

— не предвидели возможности наступления вредных последствий

— должны были и могли их предвидеть.

Еще раз обращаем внимание, что ст. 1.5. КоАП РФ закрепляет, что неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица. Если должностными лицами органов внутренних дел при возбуждении производства по делу об административном правонарушении не были собраны доказательства подтверждающие вину родителей, а в дальнейшем комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав не восполнила пробелы в доказывании на стадии подготовки к рассмотрению административного материала, либо непосредственно при его рассмотрении, то результатом рассмотрения дела должно стать постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении вынесенное на основании п.1 ч. 1.1. ст. 29.9 КоАП РФ.

Таким образом, даже в случаях, когда семья на учете не стояла, характеризуется положительно, но в материале дела имеются доказательства вины родителей (например, из показаний несовершеннолетнего (иных лиц) следует, что совершенное им преступление стало следствием конфликта произошедшего в семье), то прекращение производства по делу недопустимо.

В случаях же, когда в материале отсутствуют доказательства вины родителей, то производство по делу подлежит прекращению.

В отличие от ст. 164 КоАП РСФСР ст. 5.35 КоАП РФ не содержит ответственности родителей за совершение их детьми правонарушений. Следовательно, если несовершеннолетний, не достигший возраста 16 лет, совершил какое — либо правонарушение или преступление, сам этот факт не дает основания привлекать к ответственности родителей, необходимо доказать, что деяние несовершеннолетнего, стало результатом неисполнения, либо не надлежащего исполнения родителями своих обязанностей.

1.7. Несовершеннолетняя Иванова Е., 1999 г.р. нанесла телесные повреждения несовершеннолетней Журбиной П., 1998 г.р.

Комиссией запрошена характеристика из образовательной организации, в которой содержится информация, что «отец несовершеннолетней Ивановой Е.И. 1999 г.р., Иванов И.И. 1959 г.р. не справляется с воспитанием несовершеннолетней дочери, авторитетом у нее не пользуется, положительного влияния на девочку не оказывает». В связи с чем был сделан вывод, что гр. Иванов И.И. ненадлежащим образом исполняет обязанности по воспитанию несовершеннолетней дочери.

Достаточно ли для привлечения к административной ответственности отца по ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ?

Характеристика, полученная из образовательной организации, является одним из доказательств по делу об административном правонарушении (ст. 26.7 КоАП РФ). Да, в приведенной ситуации она действительно свидетельствует о наличии вины со стороны отца. Но, в соответствии со ст. 26.11 при рассмотрении дела об административном правонарушении должны быть исследованы все доказательства в совокупности. Только на основе всестороннего, полного, объективного исследования всех доказательств может быть вынесено постановление по делу.

Необходимо учитывать, что положения ст. 26.1 являются императивными и обязывают помимо вины лица доказывать (выяснять) и другие вопросы, например, обстоятельства смягчающие или отягчающие ответственность, причины и условия совершения административного правонарушения. Следовательно, при доказывании в приведенной ситуации вина отца должна также отражаться в иных доказательствах, например, таких как: его объяснения, прилагаемые к протоколу об административном правонарушении; показания дочери (если она не воспользуется ст.51 Конституции РФ); акт обследования жилищно-бытовых условий проживания семьи.

Указанные доказательства, помогут не только с большей вероятностью сделать выводы о вине, но и будут способствовать соблюдению правил назначения наказаний закрепленных в ч.2 ст.4.1 КоАП РФ.

1.8. Что Комиссии необходимо доказать при рассмотрении дела по ч.1 ст. 20.20 КоАП РФ, устанавливающей административную ответственность за потребление (распитие) алкогольной продукции в местах, запрещенных федеральным законодательством?

Потребление (распитие) алкогольной продукции регламентируется Федеральным законом от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции».

При доказывании состава административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 20.20 КоАП РФ необходимо доказать следующее:

1. Имело место потребление (распитие) алкогольной продукции, т.е. пищевой продукции, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции, перечень которой установлен Постановлением Правительства РФ от 28 июня 2012 г. N 656 «Об утверждении перечня пищевой продукции, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, не относящейся к алкогольной продукции» (*это напитки на пряно-ароматическом растительном сырье с содержанием этилового спирта от 0,5 до 1,2 процента включительно; напитки брожения, квасы и напитки с содержанием этилового спирта от 0,5 до 1,2 процента включительно*).

Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как:

- спиртные напитки (водка, коньяк),
- вино;
- фруктовое вино;
- ликерное вино;
- игристое вино (шампанское);
- винные напитки;
- пиво;
- напитки, изготавливаемые на основе пива (пивные напитки);
- пуаре (грушевый сидр);
- медовуха (медовый напиток).

Для привлечения к административной ответственности по ч.1 ст.20.20 КоАП РФ достаточно факта, указывающего на потребление (распитие) алкогольной продукции, когда часть этих напитков выпита, а также когда напитки только приготовлены к употреблению (например, жидкость налита в стаканы).

Законодательство также не допускает потребление (распитие) алкогольной продукции в таких общественных местах, как:

детские, образовательные, медицинские организации, объекты спорта и прилегающие к ним территории;

организации культуры, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании ими услуг общественного питания;

на всех видах общественного транспорта (транспорта общего пользования) городского и пригородного сообщения, на остановочных пунктах его движения (в том числе на станциях метрополитена),

- на автозаправочных станциях;
- на оптовых и розничных рынках,
- на вокзалах,
- в аэропортах,
- в иных местах массового скопления граждан,

в местах нахождения источников повышенной опасности, определенных органами государственной власти субъектов Российской Федерации и на прилегающих к ним территориях;
на объектах военного назначения и на прилегающих к ним территориях;
в нестационарных торговых объектах;
во дворах,
в подъездах,
на лестницах,
лестничных площадках,
в лифтах жилых домов,
на детских площадках,
в зонах рекреационного назначения (в границах территорий, занятых городскими лесами, скверами, парками, городскими садами, прудами, озерами, водохранилищами, пляжами, в границах иных территорий, используемых и предназначенных для отдыха, туризма, занятий физической культурой и спортом),

Исключением является потребление (распитие) алкогольной продукции, приобретенной в организациях, у крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, признаваемых сельскохозяйственными товаропроизводителями, потребление (распитие) пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, приобретенных у индивидуальных предпринимателей, при оказании этими организациями, крестьянскими (фермерскими) хозяйствами и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания в местах оказания таких услуг. Не допускается продажа и потребление (распитие) алкогольной продукции несовершеннолетними. В ч.1 ст.20.20 КоАП РФ субъектом противоправного деяния может выступать только несовершеннолетнее лицо, достигшее возраста 16 лет (в отношении несовершеннолетних, не достигших 16 лет см. ст.20.22 КоАП РФ).

Для данного состава не имеет значение состояние алкогольного опьянения, данное обстоятельство не является признаком состава данного административного правонарушения.

В случае если несовершеннолетний при составлении протокола об административном правонарушении, дает объяснения, в которых признает свою вину и раскаивается в содеянном, необходимы такие доказательства:

1. Протокол об административном правонарушении;
* протокол об административном задержании (если лицо таковому было подвергнуто);
2. Рапорт сотрудников полиции с описанием события данного административного правонарушения;
3. Объяснение лица привлекаемого к ответственности (несовершеннолетнего);
4. Показания свидетелей (свидетелями могут являться лица, как распивавшие вместе данным несовершеннолетним, так и случайные прохожие видевшие событие административного правонарушения);
5. Копия документа удостоверяющего личность;
6. Характеристика лица, в отношении которого возбуждается административное производство (характеристика может быть как бытовая, так и с места работы или учебы);
7. Сведения о финансовом и имущественном положении лица привлекаемого к административной ответственности;
8. Информация, указывающая на наличие обстоятельств отягчающих ответственность (например, привлечение ранее в течение года к административной ответственности за нарушение иных норм 20 главы КоАП РФ), смягчающих ответственность (раскаяние лица совершившего административное правонарушение).

В случае, если несовершеннолетний отрицает, что он совершил правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 20.20 КоАП РФ, желательно к вышеуказанным материалам прилагать следующие доказательства:

1. **Протокол об изъятии вещей.** В данном случае изъятию подлежат орудия административного правонарушения, то есть, то при помощи чего административное правонарушение совершается или должно совершиться (тара, содержимым которой является бутылки или банки с алкогольной продукцией с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, посуда, предназначенная для распития).

Изъятие вещей, явившихся орудиями совершения административного правонарушения и обнаруженных на месте совершения административного правонарушения, осуществляется лицами, указанными в статьях 27.2, 27.3, 28.3 КоАП РФ, в присутствии **двух понятых**.

2. Изъятые орудия административного правонарушения являются **вещественными доказательствами** согласно ст. 26.6 КоАП РФ. Под вещественными доказательствами по делу об административном правонарушении понимаются орудия совершения или предметы административного правонарушения, в том числе орудия совершения или Вещественные доказательства в случае необходимости фотографируются или фиксируются иным установленным способом и приобщаются к делу об административном правонарушении. О наличии вещественных доказательств делается запись в протоколе об административном правонарушении или в ином протоколе, предусмотренном КоАП РФ.

В указанном случае вещественным доказательством будет тара, содержимым которой является алкогольная продукция с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, посуда, предназначенная для распития.

3. Так как такое процессуальное действие как изъятие орудий административного правонарушения осуществляется в присутствии 2-х **понятых**, то в дальнейшем данные участники производства являются потенциальными **свидетелями** по делу об административном правонарушении и их **показания** могут дополнить материалы дела.

4. При доставлении несовершеннолетнего с целью составления протокола и при наличии у него явных признаков алкогольного опьянения, необходимо предпринять меры для направления его на **медицинское освидетельствование на состояние алкогольного опьянения (ст.27.12.1 КоАП РФ)**. Направление на медицинское освидетельствование на состояние опьянения производится в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 23 января 2015 г. N 37 «Об утверждении Правил направления на медицинское освидетельствование на состояние опьянения лиц, совершивших административные правонарушения», должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях в соответствии со ст. 28.3 КоАП РФ. О направлении на медицинское освидетельствование на состояние опьянения составляется соответствующий протокол, копия которого вручается лицу, в отношении которого применена данная мера обеспечения производства по делу об административном правонарушении.

В дальнейшем **акт медицинского освидетельствования на состояние алкогольного опьянения** может так же стать доказательством по делу. Данное доказательство будет указывать на признак отягчающий ответственность.

5. О направлении несовершеннолетнего на медицинское освидетельствование на состояние алкогольного опьянения сообщают его родителям (законным представителям). При передаче несовершеннолетнего родителям (законным представителям) к материалам дела прилагаются их **показания** (как свидетелей, характеризующих личность правонарушителя и дающих оценку его поведению), а также **расписка о передаче несовершеннолетнего** под их ответственность.

6. Также могут прилагаться и иные доказательства по делу, полученные установленными КоАП РФ способами и в установленном им порядке, так, например, в материалах дела может быть **протокол личного досмотра лица**, а также **протокол досмотра принадлежащих ему вещей**.

При формировании доказательственной базы необходимо учитывать, что доказательства должны быть допустимыми и относимыми. Допустимые, то есть полученные с соблюдением закона. Относимые, значит должны иметь отношение к событию административного правонарушения, по которому осуществляется доказывание.

1.9. В Комиссию поступили протоколы об административных правонарушениях по ст. 20.20 ч.2 КоАП РФ на несовершеннолетних, употребивших таблетки «Фенозепам» и клей «Момент».

В перечне одурманивающих веществ клей «Момент» отсутствует. Результаты экспертизы в деле отсутствуют. Как Комиссия может установить принадлежность таблеток к психотропным веществам или клея к одурманивающим? Как это должно быть отражено в материалах дела об административном правонарушении?

В целях противодействия незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ их потребление запрещено на всей территории РФ Федеральным законом РФ от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах». В соответствии с ч.2 ст.20.20 КоАП РФ устанавливается административная ответственность за потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача, новых потенциально опасных психоактивных веществ или одурманивающих веществ на улицах, стадионах, в скверах,

парках, в транспортном средстве общего пользования, а также в других общественных местах (см.: ч.1 ст.20.20 КоАП РФ).

Комиссия должна учитывать, что доказыванию подлежит не состояние несовершеннолетнего (состояние опьянения, вызванное наркотическими средствами или психотропными веществами, либо иными одурманивающими веществами), **а факт потребления** наркотических средств или психотропных веществ, либо иных одурманивающих веществ в общественном месте.

При доказывании состава предусмотренного ч.2 ст. 20.20 КоАП РФ необходимо, чтобы в материалах дела было указание на общественное место, чтобы в материалах был протокол изъятия, показания свидетелей (при их наличии), или объяснения лица в котором оно признает свою вину и не отрицает содеянного.

Экспертиза может показать только наличие опьянения, вызванное наркотическими средствами или психотропными веществами, либо иными одурманивающими веществами, но она не доказывает факта их употребления в общественном месте.

В связи с чем, необходимо рассмотреть возможность переквалификации данных действий на ст. 20.21 КоАП РФ, если есть совокупность доказательств, позволяющая это сделать.

Для установления является ли (содержит ли) то или иное вещество, в том числе клей «Момент» или таблетки «Фенозепам» психотропным веществом или одурманивающим веществом Комиссия может обратиться за разъяснениями в территориальные органы Федеральной службы Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков (ФСКН России). После получения соответствующей справочной информации, она может быть приобщена к материалам дела как доказательство в соответствии со ст. 26.7. КоАП РФ.

Также следует отметить, что при назначении административного наказания за совершение административных правонарушений в области законодательства о наркотических средствах, психотропных веществах и об их прекурсорах, на лицо, признанное больным наркоманией либо потребляющим наркотические средства или психотропные вещества без назначения врача либо новые потенциально опасные психоактивные вещества, **суд** может возложить обязанность пройти диагностику, профилактические мероприятия, лечение от наркомании и (или) медицинскую и (или) социальную реабилитацию в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ. Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.05.2014 № 484 «Об утверждении Правил контроля за исполнением лицом возложенной на него судом при назначении административного наказания обязанности пройти диагностику, профилактические мероприятия, лечение от наркомании и (или) медицинскую и (или) социальную реабилитацию в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача», контроль за исполнением лицом возлагается на ФСКН по месту жительства наркозависимого.

- 1.9. В Комиссию поступил протокол об административном правонарушении на мать 15-летнего несовершеннолетнего по ст. 20.22 КоАП РФ, где указано, что подросток задержан за употребление спиртных напитков у лица СГТУ в 22.00. В ходе рассмотрения дела выяснилось, что подросток выпил пиво (2 бутылки по 0,5 л.) на Ильинской площади около 20.30. Потом пошел по ул. Чапаева в сторону ул. Чернышевская, где около лица СГТУ его задержали сотрудники полиции. Таким образом, место и время задержания, указанные в протоколе об административном правонарушении, не соответствуют времени и месту совершения правонарушения. Правомерны ли действия сотрудников полиции?

В соответствии с ч. 1 ст. 27.3 КоАП РФ административное задержание, то есть кратковременное ограничение свободы физического лица, может быть применено в исключительных случаях, если это необходимо для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении. Ч.4 ст. 27.3 КоАП РФ устанавливает обязанность сотрудников полиции об административном задержании несовершеннолетнего уведомить его родителей или иные законных представителей. В соответствии с ч. 1 Ст. 27.4 КоАП РФ об административном задержании составляется протокол, в котором указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о задержанном лице, время, место и мотивы задержания.

Учитывая, что в отношении несовершеннолетнего у сотрудников полиции имелись достаточные основания полагать, что он находится в состоянии опьянения, в соответствии с ч.3 ст.27.12.1 КоАП РФ, несовершеннолетний должен быть направлен на медицинское освидетельствование

на состояние опьянения, о чем составляется соответствующий протокол, копия которого вручается лицу, в отношении которого применена данная мера обеспечения производства по делу об административном правонарушении.

Также в соответствии со ст. 27.7 КоАП РФ должен быть произведен личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, то есть обследование вещей, проводимое без нарушения их конструктивной целостности, осуществляются в случае необходимости в целях обнаружения орудий совершения либо предметов административного правонарушения, лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола, о чем составляется соответствующий протокол или делается соответствующая запись в протоколе о доставлении (в протоколе об административном задержании).

В соответствии со ст. 27.10 КоАП РФ полицейскими осуществляется изъятие вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении и обнаруженных при осуществлении личного досмотра, досмотра вещей, находящихся при физическом лице в присутствии двух понятых либо с применением видеозаписи.

Комиссия, разбирая дело о данном правонарушении должна учитывать, что речь идет о доказывании вины родителей, а не несовершеннолетнего. Родители подлежат ответственности за действия своего ребенка, а точнее за то, что допустили такое поведение ребенка. Для того, чтобы установить вину родителей необходимо доказать, что несовершеннолетний в **определенное время и в определенном месте** совершил следующее:

— Появился в состоянии алкогольного опьянения в общественном месте (в данном случае доказыванию подлежит состояние алкогольного опьянения и наличие данного состояния у конкретного несовершеннолетнего, не достигшего 16 лет в общественном месте).

— Распивал алкогольную и спиртосодержащую продукцию в общественном месте (доказыванию подлежит факт распития алкогольной или спиртосодержащей продукции (с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции в общественном месте).

— Потреблял наркотические средства без назначения врача в общественном месте (подлежит доказыванию факт потребления указанных средств в общественном месте).

— Потреблял психотропные вещества без назначения врача в общественном месте (подлежит доказыванию факт потребления указанных веществ в общественном месте).

— Потреблял новые потенциально опасные психоактивные вещества или одурманивающие вещества без назначения врача в общественном месте (подлежит доказыванию факт потребления указанных веществ в общественном месте).

Либо одно из перечисленных действий, либо их совокупность необходимо доказать. Комиссия при рассмотрении материалов дела должна в данном случае исходить из принципа презумпции невиновности, согласно которому любое сомнение должно трактоваться в пользу лица привлекаемого к административной ответственности (ст. 1.5. КоАП РФ).

Если у Комиссии возникают сомнения по поводу представленных сотрудниками ОВД доказательств, то данные сотрудники могут быть вызваны на заседание комиссии в качестве свидетелей и опрошены в процессе рассмотрения дела, в целях установлении истины по делу.

1.10. В комиссию поступил протокол по ст. 11.1 ч.5 КоАП РФ по факту перехода несовершеннолетним железнодорожных путей на станции Академическая в неустановленном месте. При рассмотрении дела выяснено, что подросток переходил железнодорожные пути в месте, которое на протяжении ряда лет является местом традиционного перехода железнодорожных путей гражданами. Знаки, запрещающие переход в этом месте или указывающие на наличие оборудованного перехода отсутствуют. Кроме того, объективная сторона правонарушения, предусмотренная вышеуказанной частью ст. 11.1 состоит в том, что виновный передвигается по железнодорожным путям, а не переходит через них (как указано в протоколе). Имеется ли факт правонарушения?

Ч. 5 ст. 11.1 КоАП РФ закрепляет административную ответственность за проход по железнодорожным путям в неустановленных местах.

Вопросы поведения граждан на железной дороге регламентируются Приказом Минтранса РФ от 08.02.2007 N 18 «Об утверждении Правил нахождения граждан и размещения объектов в зонах повышенной опасности, выполнения в этих зонах работ, проезда и перехода через железнодорожные пути» (с изм. от 13 июля 2015 г.) (далее — Правила) и Распоряжением ОАО РЖД от 23.12.09 г. «Об утверждении технических требований «Пешеходные переходы через

железнодорожные пути. Технические требования» (с изм. от 2 февраля 2015 г.) (далее — Распоряжение).

В соответствии с п. 6 Правил проезд и переход граждан через железнодорожные пути допускается только в установленных и оборудованных для этого местах, п.7 — при проезде и переходе через железнодорожные пути гражданам необходимо пользоваться специально оборудованными для этого пешеходными переходами, тоннелями, мостами, железнодорожными переездами, путепроводами, а также другими местами, обозначенными соответствующими знаками (при этом внимательно следить за сигналами, подаваемыми техническими средствами и (или) работниками железнодорожного транспорта).

На основании Распоряжения пешеходные переходы по техническому оснащению делятся на нерегулируемые — оснащенные инженерными сооружениями и информационными системами, включающими в себя только предупредительные знаки (указатели, плакаты) и регулируемые — оборудованные устройствами автоматической сигнализации (световая, звуковая) о приближении поезда к пешеходному переходу.

Толковый словарь живого великорусского языка В. И. Даля (См.: Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л. В. Беловинского — М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ «Красный пролетарий», 2004.) определяет, что «проход» — место, отверстие, где проходят или где можно пройти, «походить», «пройти» — что или через что, или идти по чем, или мимо чего, миновать что. В свою очередь «переходить», «перейти» — идти через что, по чему.

Основываясь на вышеприведенном толковании и нормах Правил можно сделать вывод, что в нашем случае установленными местами прохода (перехода) через железнодорожные пути являются пешеходные мосты, тоннели, переезды, а на станциях, где мостов и тоннелей нет, установленными местами, где граждане должны переходить (проходить через) железнодорожные пути являются настилы, а также места, где установлены указатели.

Факт того, что какое-либо место, в котором пешеходы осуществляют переход (проход через) железнодорожные пути считается ими «местом традиционного перехода» не делает его «установленным местом», так как данные места четко установлены нормативно-правовым актом — Правилами.

Отсутствие знаков, запрещающих переход через железнодорожные пути в неустановленных местах, не освобождает граждан от ответственности, так как переход через (проход через) железнодорожные пути возможен только в установленных местах или в местах, где установлены указатели.

Рассматривая объективную сторону состава части 5 статьи 11.1 КоАП РФ необходимо отметить, что переход через железнодорожные пути не возможен без передвижения пешехода по железнодорожным путям. Соответственно проход по железнодорожным путям в неустановленных местах может осуществляться как в форме перехода через железнодорожные пути, так и в форме иного передвижения пешехода по железнодорожным путям. Основным признаком объективной стороны является, место совершения данного действия. Местом совершения данного правонарушения может являться любое место прохода по железнодорожным путям, за исключением специально установленных мест, по которым проход через пути разрешен.

В качестве неустановленных мест прохода необходимо рассматривать, например, пространство вдоль железнодорожного пути ближе 5 метров от крайнего рельса, мосты и тоннели, не оборудованные дорожками для прохода пешеходов, переезд, когда шлагбаум закрыт или начинает закрываться

Объективная сторона состава административного правонарушения предусмотренного частью 5 статьи 11.1 КоАП РФ, а именно проход по железнодорожным путям в неустановленных местах может выражаться в следующих действиях:

- ходьба по железнодорожным путям;
- переход через железнодорожные пути перед близко идущим поездом, если расстояние до него менее 400 метров.
- переход через путь сразу же после прохода поезда одного направления, не убедившись в отсутствии следования поезда встречного направления.
- переход железнодорожных переездов при закрытом шлагбауме или показании красного сигнала светофора переездной сигнализации.
- пролезание под вагоны для прохода через путь
- перелезание через автосцепки для прохода через путь.
- проход вдоль железнодорожного пути ближе 5 метров от крайнего рельса.

- проходить по железнодорожным мостам и тоннелям, не оборудованным дорожками для прохода пешеходов.
- подлезание под закрытый шлагбаум на железнодорожном переезде;
- выход на переезд, когда шлагбаум начинает закрываться.

1.11. Каким образом Комиссия должна решать вопрос о наркотических средствах, психотропных веществах или их аналогах, которые были изъяты при пресечении административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст. 6.8. КоАП РФ? Должно ли данное решение отражаться в постановлении о назначении административного наказания и в протоколе Комиссии?

Рассматривая дело об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 6.8. КоАП РФ (Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка без цели сбыта растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества) Комиссия должна учитывать, что в данном случае обязательным доказательством состава будет являться наркотическое средство или психотропное вещество, а равно их аналог. При пресечении правонарушения указанные средства (вещества) подлежат изъятию в качестве предмета или орудия административного правонарушения.

Согласно ст. 27.1 КоАП РФ изъятие вещей (предметов или орудий административного правонарушения) является одной из мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении. Порядок проведения этого процессуального действия закреплен в ст. 27.10 КоАП РФ. Учитывая важность данной меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении, законодатель выделил в частях 1 и 2 ст. 27.10 КоАП РФ обязательное присутствие двух понятых. Необходимо учитывать, что по итогам изъятия составляется протокол об изъятии вещей, либо делается соответствующая запись в протоколе о доставлении или в протоколе об административном задержании. Протокол об изъятии или запись в иных протоколах должна содержать следующие сведения:

- о виде вещества или средства;
- о количестве вещества или средства;
- об иных идентификационных признаках (цвет, запах, состояние (сыпучее, жидкое, кристаллообразное и др.), упаковка и иные).

Протокол об изъятии вещей 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 нем делается соответствующая запись. Копия протокола вручается лицу, у которого изъяты вещи или его законному представителю.

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

Изъятые наркотические средства и психотропные вещества подлежат направлению на переработку или уничтожению в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Образцы подлежащих уничтожению наркотических средств и психотропных веществ хранятся до вступления в законную силу постановления по делу об административном правонарушении.

Согласно положениям ч. 3 ст. 29.10 КоАП РФ Комиссия в постановлении по делу об административном правонарушении должна решить вопрос об изъятых вещах при этом:

- 1) вещи и документы, не изъятые из оборота, подлежат возвращению законному владельцу, а при не 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.

Таким образом, в постановлении Комиссии по делу об административном правонарушении в отношении наркотических средств или психотропных веществ необходимо указать, что данные вещественные доказательства подлежат уничтожению в установленном законом порядке.

Так, согласно Постановления Правительства РФ от 18 июня 1999 г. № 647 «О порядке дальнейшего использования или уничтожения наркотических средств, психотропных веществ их

прекурсоров, а также инструментов и оборудования, которые были конфискованы или изъяты из незаконного оборота либо дальнейшее использование которых признано нецелесообразным» (с изм. от 4 сентября 2012 г.) основанием для уничтожения или передачи наркотических средств или психотропных веществ федеральным органам исполнительной власти или их территориальным органам, государственным предприятиям или учреждениям, а также юридическим лицам, имеющим лицензию на соответствующий вид деятельности является постановление Комиссии о назначении административного наказания либо о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Постановление Комиссии по делу об административном правонарушении подлежит направлению в органы внутренних дел, которые обеспечивают хранение указанных вещей, которые в свою очередь, получив постановление Комиссии, передает данные вещи для уничтожения в соответствующие структуры, которые определены действующим законодательством.

Комиссии следует учесть, что в случае, если в материалах административного дела отсутствует протокол об изъятии (или отметка об изъятии в протоколах: о доставлении, задержании или административном правонарушении), но в материалах административного дела имеется заключение (справка), что изъятое вещество является, например, наркотическим, то данный материал административного дела подлежит возвращению на доработку или в дальнейшем дело об административном правонарушении может быть прекращено, так как доказательства, полученные с нарушением закона (в данном случае, без фиксации порядка изъятия и сведений об изъятии в протокольной форме) являются недопустимыми согласно части 3 ст. 26.2 КоАП РФ.

- 1.12. Примечание к ст.6.9 КоАП РФ определяет, что лицо, добровольно обратившееся в лечебно-профилактическое учреждение для лечения в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача, освобождается от административной ответственности за данное правонарушение. Лицо, в установленном порядке признанное больным наркоманией, может быть с его согласия направлено на медицинское и социальное восстановление в лечебно-профилактическое учреждение и в связи с этим освобождается от административной ответственности за совершение правонарушений, связанных с потреблением наркотических средств или психотропных веществ.**

На каком этапе производства по делу об административном правонарушении лицо освобождается от административной ответственности: на момент добровольного обращения в лечебное заведение, на момент составления протокола сотрудниками правоохранительных органов или на момент рассмотрения административных дел на заседании комиссии по делам несовершеннолетних?

В отношении лиц указанных в примечаниях к ст. 6.9, ст. 6.8 КоАП РФ (примечания распространяются также и на лиц, совершивших административные правонарушения, предусмотренные ч. 2 ст. 20.20 КоАП РФ) дела об административных правонарушениях не должны возбуждаться. Это обусловлено тем, что лица, совершившие такие действия как:

- добровольное обращение в лечебно-профилактическое учреждение для лечения;
- дача согласия на направление на медицинское и социальное восстановление в лечебно-профилактическое учреждение;
- добровольная сдача приобретенных без цели сбыта наркотических средств, перестают быть субъектами ответственности, в связи, с чем даже при наличии повода для возбуждения дела об административном правонарушении, можно изначально говорить об отсутствии в действиях лица состава административного правонарушения.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.1 КоАП РФ при наличии повода к возбуждению дела об административном правонарушении по ч.1,2 ст. 6.8, ч.1, 2 ст. 6.9, ч. 2 ст. 20.20 КоАП РФ и фиксации факта невозможности привлечения лиц указанных в примечании к этим статьям к административной ответственности, выносится определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении должностным лицом, рассмотревшим материалы.

В случае если все-таки дело об административном правонарушении было возбуждено, то оно может быть прекращено на стадии подготовки к рассмотрению, путем вынесения постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении (ч.2 ст. 29.4 КоАП РФ). Вынесение указанного постановления освобождает данных субъектов от административной ответственности.

В случае если дело об административном правонарушении было возбуждено и вынесено на рассмотрение Комиссии, то лица, указанные в примечаниях к ст. 6.8, 6.9 КоАП РФ (а также ч.2 ст.20.20 КоАП РФ) освобождаются от административной ответственности путем вынесения постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении согласно ст. 29.9 КоАП РФ.

Следует отметить, что при возбужденном административном производстве освобождение от административной ответственности всегда связано с вынесением юридически значимых процессуальных актов и не связано, например, с моментом добровольного обращения в лечебно-профилактическое учреждение для лечения. Сам факт обращения в указанное учреждение является лишь условием при наличии, которого привлечение к административной ответственности невозможно.

1.13. Несовершеннолетний, совершивший правонарушение, предусмотренное ст. 20.22 КоАП РФ, будет являться свидетелем? Если да, то где он должен находиться во время беседы с родителем, на которого составлен протокол? Подходят ли для него правила опроса свидетелей (права, обязанности, подписание показаний, присутствие при опросе родителя или законного представителя)? Представитель образовательного учреждения, характеризующий подростка и его семью является свидетелем? Должен ли он подписывать свои показания в протоколе КДН и ЗП?

Несмотря на то, что противоправные действия совершает несовершеннолетний, субъектом ответственности согласно санкции ст. 20.22 является родитель или иной законный представитель.

Несовершеннолетний в свою очередь имеет в производстве статус свидетеля. Это обосновывается положениями ч.1 ст. 25.6 КоАП РФ согласно которым свидетель — это лицо, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению. Установлению, исходя из ч.1 ст.26.1 КоАП РФ подлежат:

- 1) наличие события административного правонарушения;
- 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие);
- 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) причины и условия совершения административного правонарушения.

Именно несовершеннолетний может рассказать о событии правонарушения или условиях, которые способствовали его совершению.

Порядок работы со свидетелями закреплен в ст. 25.6. КоАП РФ. Независимо от возраста свидетеля ему разъясняются его права и обязанности, он предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложных показаний по ст. 17.9 КоАП РФ.

В КоАП РФ имеется оговорка, что свидетели в возрасте до 14 лет должны быть опрошены в присутствии психолога или педагога, но не законного представителя.

Законный представитель приглашается на опрос несовершеннолетнего свидетеля только в случае необходимости.

Статья 25.6 КоАП РФ не закрепляет обязанности органа ведущего производство по делу об административном правонарушении опрашивать несовершеннолетнего свидетеля в возрасте от 14 до 18 в присутствии психолога, педагога или законного представителя. Также в данной ситуации можно говорить о том, что между интересами родителя и несовершеннолетнего имеются противоречия (ст. 64 СК РФ).

Необходимо учитывать, что не всегда целесообразно и законно опрашивать несовершеннолетнего свидетеля по факту правонарушения предусмотренного ст. 20.22 КоАП РФ, в момент его обнаружения, так как он может находиться в состоянии опьянения и полученные от него показания могут стать недопустимым доказательством.

Так же необходимо учесть, что в соответствии с ч.1 ст.51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, пользуясь данной нормой, несовершеннолетний может отказаться от дачи показаний.

Представитель образовательного учреждения, который приглашен на заседание Комиссии для того, чтобы дать характеристику ребенку или семье, является также свидетелем по делу об

административном правонарушении, следовательно, прежде, чем члены Комиссии начнут задавать свидетелю вопросы председательствующий должен ознакомить свидетеля с его правами и обязанностями, а также предупредить об ответственности за дачу заведомо ложных показаний (ст.17.9 КоАП РФ).

Так как свидетель опрашивается непосредственно на заседании Комиссии, то и отметка о разъяснении прав и отметка о том, что об ответственности предупрежден, делается в протоколе заседания Комиссии, который ведется по делу об административном правонарушении.

Показания свидетеля также вносятся в протокол заседания Комиссии, но не подписываются свидетелем по ряду причин:

1. Он предупрежден об ответственности за дачу заведомо ложных показаний.
2. Он дает их в присутствии всех членов коллегиального органа, а достоверность их занесения в протокол удостоверяется председательствующим на комиссии и ее секретарем (ч.329.8 КоАП РФ).

1.14. При составлении протокола об административном правонарушении по статье 20.21 КоАП РФ — Появление в общественных местах в состоянии опьянения, необходимо ли направление на медицинское освидетельствование на состояние опьянения (ст.27.12.1 КоАП РФ), чем можно заменить его отсутствие?

Медицинское освидетельствование на состояние опьянения (результаты которого зафиксированы в соответствующем акте после его проведения) является одним из доказательств по данному составу. Обязательным оно не является. Состав может доказываться, в том числе такими доказательствами как:

* видеозапись или фотосъемка события административного правонарушения на которых зафиксированы внешние признаки опьянения (шаткая походка, несвязная речь, внешний вид правонарушителя);

* протокол о доставлении (ч.3 ст.27.2 КоАП РФ);

* протокол личного досмотра (ст.27.7 КоАП РФ);

* показаний свидетелей, из которых следует, что лицо находилось в состоянии опьянения (в показаниях должны описаны внешние признаки опьянения);

* документы (ст.26.7 КоАП РФ) — рапорт сотрудника, справка станции скорой помощи и др.;

* объяснения законного представителя несовершеннолетнего, которому передается несовершеннолетний;

* протокол об административном правонарушении (ст. 28.2 КоАП РФ);

* объяснения несовершеннолетнего.

Если состав 20.21 КоАП РФ сопряжен с ч.2 ст.20.20 КоАП РФ, то возможно также изъятие предметов и орудий административного правонарушения, а в этом случае к материалу может добавиться ** протокол об изъятии, который составляется в присутствии 2-х понятых (они же потенциальные свидетели по делу об административном правонарушении).

1.15. При рассмотрении административных дел по ч. 1 ст.19.15 КоАП РФ необходима ли справка о подтверждении получения паспорта из Отдела УФМС по месту жительства гражданина для приложения к протоколу?

Определяя необходимость приложения данного документа к материалам дела, нужно знать какую доказательственную силу он несет. Поможет ли данная информация выяснить обстоятельства дела и решить все вопросы доказывания установленные ч.1 ст.26.1 КоАП РФ. Если мы приходим к выводу, что доказательственной силы данная информация не имеет, то соответственно приложение указанной справки не обязательно.

1.16. Постановление об отказе в возбуждении уголовного дела вынесено в отношении ребенка в возрасте 5 лет (УВД Саратовского района), который совершил преступление, предусмотренное ст. 167 ч.1 УК РФ. Есть ли возрастные ограничения при вынесении постановлений об отказе в возбуждении уголовных дел?

В соответствии с ч.1 ст. 24 УПК РФ основанием для отказа в возбуждении уголовного дела является отсутствие состава преступления. Состав уголовного преступления аналогичен составу административного правонарушения: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Субъектами уголовной ответственности являются лица, достигшие 16-ти летнего возраста, а по ряду составов, указанных в ст.20 УК РФ 14-ти летнего возраста. Уголовный и Уголовно-процессуальный закон не указывают минимального возраста не достижение которого не позволяло бы в принципе ставить вопрос о наличии события преступления. Таким образом, при наличии события преступления, которое зафиксировано в установленном законом порядке, постановка вопроса о возможности дальнейшего производства обязательна. В случае невозможности дальнейшего производства при наличии оснований предусмотренных в 24 УПК РФ выносится постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Возраст лица в возбуждении уголовного дела, в отношении которого было отказано, не играет ни какой роли.

1.17. Полиция направляет в Комиссию постановление об отказе в возбуждении уголовного дела в связи с недостижением возраста уголовной ответственности, для вынесения выговора по Положению о КДН 1967 года. В случае, если несовершеннолетний не является на вызов комиссии, в течение какого периода времени Комиссии необходимо добиваться его присутствия?

К сожалению, Положение о КДН 1967 года не устанавливает сроков давности рассмотрения данных материалов.

Только ст.32 Положения о КДН закрепляет право Комиссии при неявке несовершеннолетнего или его законного представителя по вызову комиссии отложить рассмотрение дела и принять меры к их явке через администрацию, общественные организации по месту их работы или учебы. В случае отказа несовершеннолетнего, дело о котором рассматривается, а также его родителей или лиц, их заменяющих, от явки на заседание Комиссии без уважительных причин, они могут быть доставлены органом внутренних дел.

В свою очередь Приказ МВД РФ от 21 июня 2003 г. N 438 «Об утверждении Инструкции о порядке осуществления привода» (ред. от 01.02.2012) закрепляет возможность привода только в случаях предусмотренных УПК РФ и КоАП РФ.

1.18. В чем заключается объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного статьей 6.23 КоАП РФ — Вовлечение несовершеннолетнего в процесс потребления табака.

Законодательство в сфере охраны здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака — Федеральный закон от 23.02.2013 N 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (с изм. от 31 декабря 2014 г.) устанавливает понятие потребление табака — это курение табака, сосание, жевание, нюханье табачных изделий, а курение табака — использование табачных изделий в целях вдыхания дыма, возникающего от их тления. Впервые законодательно установлены последствия потребления табака — причинение вреда жизни или здоровью человека, вреда среде его обитания вследствие потребления табака и воздействия окружающего табачного дыма, а также связанные с этим медицинские, демографические, социально-экономические последствия.

Одним из основных конституционных прав гражданина является право на здоровье, на его охрану, как самим человеком, так и государством, в том числе и от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака. Установленные государством меры охраны направлены на предупреждение заболеваемости, инвалидности, преждевременной смертности населения от воздействия окружающего табачного дыма и потребления табака. Учитывая это, нормативно установлена взаимная ответственность органов государственной власти и органов местного самоуправления, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц за обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака и граждан, обязанных не допускать посредством установления административной ответственности. Так, статья 20 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» запрещаются продажа табачной продукции несовершеннолетним и несовершеннолетними, вовлечение детей в процесс потребления табака путем покупки для них либо передачи им табачных изделий или табачной продукции, предложения, требования употребить табачные изделия или табачную продукцию любым способом. Таким образом, административное правонарушение будет считаться законченным в тот момент, когда от лица, достигшего возраста административной ответственности поступило предложение попробовать, присоединиться употребить табачную продукцию к

несовершеннолетнему, чей возраст не имеет значения для квалификации деяния. Место и время в данном случае не имеют значения. Следует не забывать, что фиксация административного правонарушения может быть осуществлена лишь уполномоченным должностным лицом, т.е. членом комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав или должностными лицами органов внутренних дел.

При доказывании состава административного правонарушения предусмотренного ст. 6.23 КоАП РФ необходимо доказать следующее:

1. имело место вовлечение несовершеннолетних в процесс курения табака:

- * покупка табачных изделий или табачной продукции,
- * предложение табачных изделий или табачной продукции,
- * передача табачных изделий или табачной продукции,
- * требование употребить табачные изделия или табачную продукцию

2. посредством таких способов:

- * сосание табака,
- * жевание табака,
- * нюханье табачных изделий,
- * вдыхания дыма, возникающего от тления табачных изделий.

Для данного состава не имеет значение — начал ли несовершеннолетний употребление табачной продукции, т.к. это обстоятельства не является признаком состава данного административного правонарушения.

Одним из доказательств по данному делу будет протокол об изъятии вещей. В данном случае изъятию подлежат орудия административного правонарушения, то есть, то при помощи чего административное правонарушение совершается или должно совершиться (пачка табачных изделий или одна сигарета, передача денежных средств или кассового чека, трубка, нюхательный табак). Изъятие вещей, явившихся орудиями совершения административного правонарушения и обнаруженных на месте совершения административного правонарушения, осуществляется лицами, указанными в статьях 27.2, 27.3, 28.3 настоящего Кодекса, в присутствии двух понятых. Изъятые вещи и будут вещественным доказательством согласно ст. 26.6 КоАП РФ. Под вещественными доказательствами по делу об административном правонарушении понимаются орудия совершения или предметы административного правонарушения, в том числе орудия совершения. Вещественные доказательства в случае необходимости фотографируются или фиксируются иным установленным способом и приобщаются к делу об административном правонарушении. О наличии вещественных доказательств делается запись в протоколе об административном правонарушении или в ином протоколе, предусмотренном КоАП РФ. Изъятие орудий административного правонарушения осуществляется в присутствии 2-х понятых, которые как участники производства являются потенциальными свидетелями по делу об административном правонарушении и могут дополнить своими показаниями материалы дела.

Частью 2 статьи 6.23 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность для родителей или иных законных представителей несовершеннолетнего, которые в силу норм Семейного кодекса РФ обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. В данном случае следует сказать о родителях, которые проживая в одном жилом помещении со своим ребенком потребляют табачную продукцию. **Возможно ли привлечь их к административной ответственности по статье 6.23 КоАП РФ?** Если будет доказано, что ребенок уже пробовал (или употребляет) табачную продукцию. При этом сам ребенок может дать об этом показания (Конституция РФ, КоАП РФ и устанавливают принцип «Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, близких родственников») или сведения будут предоставлены свидетелями (например, соседями).

1.19. Какие существуют сроки предоставления сведений о несовершеннолетних, нуждающихся в передаче на воспитание в семью либо в учреждения для детей-сирот или для детей, оставшихся без попечения родителей по ст. 5.36 КоАП РФ?

Статьей 20 Конвенции ООН о правах ребенка и ст. 123 СК РФ провозглашено, что устройство ребенка, оставшегося без попечения родителей, в семью — приоритетная форма его воспитания. Федеральным закон от 21 декабря 1996 г. N 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по

социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (с изм. от 31 декабря 2014 г.) предусмотрены меры по стимулированию устройства в семью.

Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» (с изм. от 8 марта 2015 г.) определяет понятие банка данных (ст. 1), предусматривая формирование регионального, федерального банков данных о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи в соответствии с законодательством РФ.

Органы опеки и попечительства после получения информации о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны незамедлительно (**в течение трех дней**) провести первичное обследование. Цель такого обследования — проверка достоверности полученной информации (знакомство с ребенком, ознакомление с условиями, в которых он находится).

Для формирования регионального банка данных о детях органы опеки и попечительства обязаны предоставить региональному оператору сведения о каждом ребенке, оставшемся без попечения родителей и не устроенном на воспитание в семью по месту его фактического нахождения **в срок 1 месяц** (ст. 122 СК РФ). Для формирования федерального банка данных региональные операторы обязаны предоставить федеральному оператору соответствующие сведения.

Руководители образовательных организаций, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги, или аналогичных организаций, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, в **течение трех рабочих дней** со дня, когда им стало известно, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения соответствующей организации для организации его устройства на воспитание в семью.

Орган опеки и попечительства **в течение месяца** со дня поступления сведений, обеспечивает устройство ребенка.

Субъектами данного административного правонарушения являются руководители воспитательных и лечебных, социальной защиты населения и других аналогичных организаций, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, должностные лица органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления, на который возложен учет сведений о несовершеннолетних, подлежащих передаче на воспитание в семью либо в соответствующую организацию.

Объективная сторона правонарушения состоит в действиях (бездействии) лиц, нарушающих установленные законом порядок и сроки предоставления указанных сведений, либо в предоставлении заведомо недостоверных сведений, либо в иных действиях, направленных на сокрытие несовершеннолетних от передачи на воспитание (например, передача информации частным лицам или представление заведомо недостоверных сведений о состоянии здоровья ребенка, а также иные действия, направленные на укрытие детей от передачи на усыновление, под опеку (попечительство), на воспитание в семью). В соответствии с СК РФ руководители воспитательных и лечебных организаций, соцзащиты населения и других аналогичных организаций, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, обязаны в трехдневный срок сообщить об этом в органы опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения. В течение трех дней со дня получения таких сведений они обязаны провести обследование условий жизни ребенка и при установлении факта отсутствия попечения его родителей или его родственников обеспечить защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве. Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня поступления сведений о детях, оставшихся без попечения родителей, предпринимает меры по устройству ребенка. При невозможности передать ребенка на воспитание в семью орган опеки и попечительства направляет сведения о таком ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ. Орган исполнительной власти субъекта РФ в течение месяца со дня поступления указанных сведений о ребенке организует устройство такого ребенка в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта РФ, а при отсутствии такой возможности направляет указанные сведения в федеральный орган исполнительной власти в сфере образования для учета в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на ее территории.

Практика свидетельствует, что, к сожалению, часто не выполняются требования ст. 122, 126 СК РФ. Во многих случаях отсутствуют сведения о самих усыновителях, детях, которых они

хотят усыновить, не указываются обстоятельства, обосновывающие просьбу об усыновлении ребенка, и т.д.

1.20. Кто является субъектами административного правонарушения по статье 5.37 КоАП РФ — Незаконные действия по усыновлению (удочерению) ребенка, передаче его под опеку (попечительство) или в приемную семью?

Органы опеки и попечительства осуществляют защиту прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, не преследуя в своей деятельности коммерческие цели. В соответствии со ст. 125 СК РФ решение об усыновлении принимает суд, на основании заявления лиц, желающих усыновить ребенка, в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гл. 29 ГПК РФ, с участием органов опеки и попечительства.

Статьей 126.1 СК РФ не допускается посредническая деятельность по усыновлению (любая деятельность других лиц в целях подбора и передачи детей на усыновление от имени и в интересах лиц, желающих усыновить детей). С целью усиления государственного контроля за усыновлением детей, оставшихся без попечения родителей, был принят Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. N 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» (с изм. от 8 марта 2015 г.). Закон подтверждает приоритет российских усыновителей перед иностранными гражданами. Постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» (с изм. от 10 февраля 2014 г.) устанавливается порядок передачи детей, являющихся гражданами РФ, на усыновление гражданам РФ, постоянно проживающим на территории РФ, гражданам РФ, постоянно проживающим за пределами территории РФ, иностранным гражданам или лицам без гражданства. и порядок постановки на учет этих детей консульским учреждением РФ, находящимся на территории государства проживания усыновителей или дипломатическим представительством РФ. Постановка детей на учет осуществляется в 3-месячный срок со дня въезда их в государство места проживания усыновителей. Эти Правила распространяются также на граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации и усыновивших детей, являющихся гражданами Российской Федерации.

Субъектом данного правонарушения может стать работники органов исполнительной власти и граждане, которые занимаются посреднической деятельностью в этой сфере (например, торговля информацией о детях, подлежащих усыновлению), иностранные граждане, также занимающиеся посреднической деятельностью (посредническую деятельность по усыновлению детей); должностные лица, работающие в учреждениях, где находятся или воспитываются дети, оставшиеся без попечения родителей (могут, например не представить документы, подтверждающие отказ российских граждан от усыновления ребенка), а также лица, располагающие информацией о таких детях.

2. КОММЕНТАРИЙ ОТДЕЛЬНЫХ СИТУАЦИЙ ПРИМЕНЕНИЯ КОАП РФ

Ситуация 1

Подросток 17 лет в состоянии алкогольного опьянения управлял автомобилем, принадлежащем его отцу.

Сотрудник полиции задерживает подростка, составляет в отношении него протокол об административном правонарушении в области дорожного движения и по факту нахождения в состоянии алкогольного опьянения в общественном месте.

Какова должна быть мера административной ответственности в отношении данного подростка?

Ответ

Для того чтобы квалифицировать данные действия подростка по ст. 20.21 КоАП РФ (Появление в общественных местах в состоянии опьянения), необходимо доказать наличие в действиях подростка состава данного правонарушения.

Во-первых, в протоколе должно быть отражено, что подросток находится в таком состоянии алкогольного опьянения, которое оскорбляет человеческое достоинство и общественную нравственность.

Во-вторых, нахождение в состоянии алкогольного опьянения в транспортном средстве, которое является собственностью отца подростка-правонарушителя нельзя квалифицировать как нахождение в состоянии алкогольного опьянения в общественном месте. Данная ситуация попадает под квалификацию специальных норм 12 главы КоАП РФ. Данные действия подростка необходимо квалифицировать по ч.3 ст. 12.8 КоАП РФ — управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения и не имеющем права управления транспортным средством. В качестве санкции за данное административное правонарушение на несовершеннолетнего налагается административный штраф (как на лицо, в отношении которого в соответствии с положениями КоАП РФ не может применяться административный арест), в размере тридцати тысяч рублей.

Ситуация 2

Несовершеннолетний Л. привлекается к административной ответственности по ст. 20.1 КоАП РФ на основании заявления гражданки С. по поводу того, что он выражался в её адрес нецензурной бранью.

Показания свидетелей в материалах дела отсутствуют. Несовершеннолетний утверждает, что сама гражданка тоже выражалась нецензурно в его адрес, т.е. фактически между ними получилась перебранка.

Есть ли основания для привлечения к административной ответственности несовершеннолетнего в соответствии со ст. 20.1 КоАП РФ?

Ответ

В данной ситуации, если из материалов дела следует, что конфликт между несовершеннолетним Л. и гражданкой С. происходил в общественном месте, что в свою очередь нарушало общественный порядок. Если несовершеннолетний не отрицает, что он нецензурно выражался в адрес гражданки С., что также следует из ее заявления, то можно говорить о наличии в действиях несовершеннолетнего Л. состава административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 20.1 КоАП РФ.

В свою очередь если доказан факт того, что гражданка С. также выражалась нецензурной бранью в отношении несовершеннолетнего, то необходимо ставить вопрос и об ее ответственности по указанной норме. Необходимо учитывать, что объектом посягательства в данном случае являются не права и свободы человека и гражданина, не его честь и достоинство, а общественный порядок. Если данные действия несовершеннолетнего Л. и гражданки С. происходили в общественном месте, и оба они выражались нецензурно, то оба проявляли явное неуважение к обществу в следствие чего должны быть оба привлечены к административной ответственности.

Ситуация 3

21 августа 2014 года в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав поступил материал в отношении гр. Дементьевой Е. В. об административном правонарушении по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ.

А 20 августа 2014 года гр. Дементьева Е. В. арестована за совершенное преступление и направлена в СИЗО.

Какое решение должна принять комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав?

Ответ

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении комиссия может принять решение, которое может иметь форму двух видов актов.

Во-первых, решение КДНиЗП может быть в форме определения.

В соответствии с частью 2 ст. 29.9 КоАП РФ по итогам рассмотрения дела может быть вынесено определение:

- о передаче дела на рассмотрение по подведомственности;
- о передаче дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным назначать административное наказание иного вида, размера, либо применять иные меры воздействия.

В нашей ситуации дело было направлено по подведомственности, так как согласно ст. 23.2 КоАП РФ КДНиЗП рассматривают дела по административным правонарушениям предусмотренным, в том числе ст. 5.35. Соответственно вынести определение о направлении дела по подведомственности в данном случае нельзя.

Вынести определение о передаче дела в иной орган или иному должностному лицу в данном случае тоже нельзя, так как иных мер воздействия, которые могли бы применять другие субъекты кроме КДНиЗП за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ, действующим законодательством не установлено.

Во-вторых, решение КДНиЗП может быть в форме постановления.

В соответствии с ч.1 ст. 29.9 КоАП РФ КДНиЗП может вынести постановление либо о назначении административного наказания, либо о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

КДНиЗП может принять решение (вынести постановление) о прекращении производства по делу, только в трех случаях:

1. Когда правонарушение малозначительно.

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 ч.2 ст. 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

2. Если в действии или бездействии содержатся признаки преступления.

3. Если было установлено наличие хотя бы одного из ниже перечисленных обстоятельств:

— отсутствие события административного правонарушения;

— отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действия (бездействия) возраста, предусмотренного КоАП РФ для привлечения к административной ответственности, или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);

— действия лица в состоянии крайней необходимости;

— издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;

— отмена закона, установившего административную ответственность;

— истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

— 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;

— смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Из приведенного выше следует, что в данном случае оснований для принятия решения (вынесения постановления) о прекращении производства по делу нет. Следовательно, КДНиЗП должна вынести постановление о назначении административного наказания в отношении гр. Дементьевой Е. В. (при условии, что будет доказана ее вина в совершении административного правонарушения по ч1 ст.5.35 КоАП РФ, а также при условии соблюдения процессуальных норм, регламентирующих процедуру рассмотрения дела об административном правонарушении).

Ситуация 4

Административное правонарушение по ст.19.16 КоАП РФ совершено несовершеннолетним 1 июля 2014 года, протокол об административном правонарушении составлен 28 августа 2014 года и направлен для рассмотрения в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Материалы дела поступили в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав 10 сентября 2014 года.

Следует ли рассматривать данное административное дело на заседании комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав или вынести постановление о прекращении производства?

Ответ

Данное дело об административном правонарушении можно прекратить на стадии подготовки к рассмотрению дела. В соответствии с ч. 4 ст. 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу. В данной ситуации прошел срок давности привлечения к административной ответственности, который в соответствии со ст. 4.5 КоАП РФ не может превышать двух месяцев для длящихся административных правонарушений с момента обнаружения, для правонарушений длящимися не являющимися с момента совершения до дня вынесения постановления о назначении административного наказания.

В приведенном примере срок давности прошел, следовательно, КДН и ЗП должна вынести постановление о прекращении производства по делу. Данное постановление выносится без соблюдения процедур предусмотренных ст. 29.7 КоАП РФ, но с соблюдением требований ст. 29.10 КоАП РФ.

Ситуация 5

Несовершеннолетний (16 лет) явился на заседание комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, а его родители, будучи надлежащим образом извещены, не явились.

На заседании комиссии присутствуют представители органа опеки и попечительства.

Можно ли рассматривать данное административное дело без родителей?

Ответ

В соответствии со ст. 2.3. КоАП РФ административную ответственность несут лица, достигшие 16-ти летнего возраста. То есть можно говорить, что несовершеннолетний деликтоспособен в области административной ответственности.

У КДНиЗП есть возможность, воспользовавшись своим правом либо признать обязательным присутствие законного представителя несовершеннолетнего, либо не признавать обязательным его присутствие. Это следует из содержания части 5 ст. 25.3 КоАП РФ, норма которой является диспозитивной. Если КДНиЗП считает возможным рассмотреть дело в отсутствие законного представителя, то дело подлежит рассмотрению. Если КДНиЗП считает невозможным рассмотреть дело в отсутствие законного представителя несовершеннолетнего, то согласно ст.27.15 КоАП РФ выносит определение о его приводе и одновременно определение об отложении рассмотрения дела в соответствии с п. п. «в», п. 7, ч. 1 ст. 29.7 КоАП РФ.

Ситуация 6

Составлены административные протоколы в отношении трех взрослых лиц по ст. 6.10 ч.2 КоАП РФ за распитие спиртных напитков с несовершеннолетней.

Один протокол составлен в отношении взрослого лица, проживающего постоянно в данной местности, остальные двое взрослых работают в г. Москве (они имеют регистрацию в данной местности, но когда приедут из Москвы неизвестно).

Кто и откуда должен доставлять взрослых лиц для принятия в отношении них соответствующих мер по ст.6.10 ч.2 КоАП РФ?

Ответ

В данном случае решение вопроса связано с территориальной подведомственностью рассмотрения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 3 ст. 29.5 КоАП РФ, дела об административных правонарушениях предусмотренных всеми частями ст. 6.10 рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого возбуждается дело, то есть в отношении правонарушителя.

Место жительства в соответствии с действующим законодательством — это жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных Законом РФ от 25.06.1993 N 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» (с изм.от 29.06.2015). Гражданин, изменивший место жительства, **обязан не позднее семи дней со дня прибытия** на новое место жительства в соответствии с правилами регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, обратиться непосредственно в орган регистрационного учета с заявлением.

Органы регистрационного учета в 3-дневный срок со дня поступления документов регистрируют граждан по месту жительства и **производят в их паспортах отметку о регистрации по месту жительства**. Гражданам, регистрация которых производится по иным документам, удостоверяющим личность, выдается свидетельство о регистрации по месту жительства.

Регистрация по месту пребывания осуществляется в 3-дневный срок со дня поступления документов. Регистрируют граждан по месту пребывания в жилых помещениях, не являющихся местом их жительства, и выдают им **свидетельство о регистрации по месту пребывания** (Постановление Правительства РФ от 17.07.1995 N 713 «Об утверждении правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по

месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию» (с изм. от 5 марта 2015 г. N 194)).

В данной ситуации, отсутствие правонарушителей на момент рассмотрения дела об административном правонарушении в том городе, в котором дело будет рассматриваться, не позволяет изменить подведомственность рассмотрения дела.

Если в материалах дела имеется адрес фактического проживания лиц привлекаемых к административной ответственности в период работы в г. Москве, то повестку об уведомлении, о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении необходимо отправить и по месту жительства и по адресу фактического проживания данных лиц. Если в материалах дела будет информация (сведения) о надлежащем уведомлении лица привлекаемого к административной ответственности, то в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело может быть рассмотрено в отсутствие лица привлекаемого к административной ответственности.

В тоже время **даже при наличии в деле информации** о том, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, уведомлено надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела, КДНиЗП может принять решение о необходимости обязательного присутствия лица привлекаемого к административной ответственности. Это может быть связано, например, с необходимостью выяснения дополнительных обстоятельств дела, без которых постановление КДНиЗП не будет соответствовать принципу объективности и всесторонности рассмотрения дела. В данном случае, принимая решение о необходимости обязательного присутствия на правонарушителя при рассмотрении дела об административном правонарушении КДНиЗП должна вынести два определения:

1. Определение о приводе (ст.27.15 КоАП РФ)
2. Определение об отложении рассмотрения дела (п. п. «в», п. 7, ч. 1 ст. 29.7 КоАП РФ).

Если в материалах дела отражен только адрес места жительства лица привлекаемого к административной ответственности, а на самом деле данное лицо проживает в другом месте, то необходимо руководствоваться разъяснениями Пленума Верховного Суда № 5 от 24 марта 2005 года, пункт 6 которого гласит о том, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда с указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение о том, что оно фактически не проживает по этому адресу (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Отвечая на поставленный вопрос необходимо сказать, что, правонарушителей, в отношении которых уже составлен протокол об административном правонарушении, не доставляют, а приводят на рассмотрение дела. Привод осуществляется, как уже нами было отмечено ранее на основании определения КДНиЗП и реализуется органами внутренних дел (полицией) в соответствии с Приказом МВД от 21 июня 2003 г. № 438 «Об утверждении инструкции о порядке осуществления привода» (с изм. от 1 февраля 2012 г. N 61).

Ситуация 7

Сотрудниками ГИБДД составлен протокол об административном правонарушении в области дорожного движения по ст.12.7 ч.1 КоАП РФ в отношении несовершеннолетнего Иванова Ивана Ивановича.

Иванов И.И. — сирота, находится на государственном обеспечении. Обучается в профессиональном училище.

Может ли комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав в соответствии со ст. 2.3 КоАП РФ освободить Иванова И.И. от административной ответственности и применить к нему меры воздействия, предусмотренные Положением о комиссии по делам несовершеннолетних?

Ответ

Если в отношении несовершеннолетнего составлен протокол об административном правонарушении, следовательно, положено начало первой стадии административного производства — стадии возбуждения дела об административном правонарушении.

В целом производство по делам об административных правонарушениях может состоять из 4-х стадий:

- возбуждение дела
- рассмотрение дела,
- обжалование (опротестование) постановления по делу
- исполнение постановления по делу.

Из перечисленных 4-х стадий обязательными являются всегда две. Возбуждение дела и рассмотрение дела. Две других стадии не всегда есть в производстве. Так, например, постановление по делу может не быть обжаловано или опротестовано, также как и по итогам рассмотрения дела может быть вынесено постановление об его прекращении, что само по себе исключает такую стадию, как исполнение административного наказания.

Каждая стадия производства по делам об административных правонарушениях имеет свое завершение, которое отражается в конкретном процессуальном действии или в создании процессуального документа (постановления, определения, протокола заседания коллегиального органа). Если дело несовершеннолетнего Иванова И. И. было передано на рассмотрение КДН и ЗП, то в соответствии со ст. 29.9 КоАП РФ она может вынести постановление и определение.

Если мы говорим об освобождении от административной ответственности, то административное производство в отношении несовершеннолетнего Иванова И. И. должно быть прекращено, в свою очередь вынесение постановления о прекращении производства возможно только в трех случаях:

1. Когда правонарушение малозначительно.
2. Если в действии или бездействии содержатся признаки преступления.
3. Если было установлено наличие хотя бы одного из ниже перечисленных обстоятельств:
 - отсутствие события административного правонарушения;
 - отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действия (бездействия) возраста, предусмотренного КоАП РФ для привлечения к административной ответственности, или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);
 - действия лица в состоянии крайней необходимости;
 - издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;
 - отмена закона, установившего административную ответственность;
 - истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;
 - 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;
 - смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Можно сделать вывод, что ст. 2.3 КоАП РФ не является в данном случае основанием для вынесения постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении

В свою очередь ч. 2 ст. 29.9 КоАП РФ закрепляет возможность вынесения определения о передаче дела в орган, уполномоченный применять к правонарушителю иные меры воздействия помимо административных наказаний. В отношении несовершеннолетнего такими мерами выступают меры воспитательного характера, которые КДНиЗП применяют либо на основании Указа Президиума ВС РСФСР от 03.06.1967 «Об утверждении положения о комиссиях по делам несовершеннолетних», либо на основании норм законов субъектов Российской Федерации. В данном случае, вынося данное определение, члены КДНиЗП должны знать, что фактически передают дело об административном правонарушении самим себе, так как другие органы и должностные лица не вправе применять к несовершеннолетним указанные в законах субъектах и в Указе Президиума ВС о КДН меры воспитательного воздействия.

Ситуация 8

Ранее судимый несовершеннолетний Кузин И. И. состоит на профилактическом учете в ПДН.

По приговору суда Кузину И. И. вменено являться на регистрацию в РОВД 2 раза в месяц. Несовершеннолетний нарушает данное ограничение суда.

За каждый случай неявки Кузина И. И. в полицию в отношении его родителей составляется административный протокол по ч.1 ст.5.35 КоАП РФ.

Какое решение должна принять Комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав?

Ответ

Выясняя причины и условия неявки несовершеннолетнего Кузина И.И. на регистрацию в РОВД, конечно же, необходимо ставить вопрос о причинах и условиях совершения данного правонарушения. Отношение родителей к воспитанию, содержанию данного несовершеннолетнего, конечно, может являться причиной, по которой он игнорирует свои обязанности установленные для него действующим законодательством.

Согласно ч.1 ст. 2.1 КоАП РФ любое административное правонарушение — это противоправное, виновное действие или бездействие. В свою очередь в соответствии со статьей 26.1 выяснению (доказыванию) по делу об административном правонарушении подлежит виновность лица в совершении административного правонарушения (п. 3). Следовательно, необходимо проверять нет ли в действиях родителей состава административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ, но для привлечения их к административной ответственности нужно доказать их вину, которая может быть как **умышленной** (например, родитель запрещает под угрозой расправы посещать органы внутренних дел), так и **неосторожной** (например, родитель не знал дату, когда его ребенок должен был осуществлять регистрацию по учету в органе внутренних дел, соответственно он не мог предвидеть, но если бы он интересовался судьбой своего несовершеннолетнего ребенка, осуществлял надлежащий контроль за его поведением, разъяснил бы ему, последствия нарушения закона, то данных последствий бы не наступило).

В случае если в материалах дела не содержится доказательств вины родителей, то данное дело подлежит прекращению в соответствии с п.2 ч.1 ст. 24.5 КоАП РФ (отсутствие состава административного правонарушения). КДН и ЗП должны в первую очередь исходить из принципа презумпции невиновности, который закреплен в ст. 1.5. КоАП РФ.

В указанной ситуации можно рекомендовать сотрудникам органов внутренних дел выносить в адрес несовершеннолетнего предписание о необходимости исполнения обязанности в установленный законом срок. В случае неисполнения данного предписания в установленный в нем срок, можно рассмотреть возможность привлечения несовершеннолетнего к административной ответственности в соответствии с ч.1 ст. 19.5 КоАП РФ.

Ситуация 9

Несовершеннолетний находился на улице в состоянии алкогольного опьянения. В объяснении несовершеннолетний подтверждает факт распития спиртных напитков. Есть показания двух свидетелей. Медицинское освидетельствование не проведено. На заседании Комиссии несовершеннолетний меняет свои показания и отказывается от данных им ранее.

Какими должны быть действия Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав?

Ответ

КДНиЗП должна рассмотреть дело и вынести решение, которое соответствовало бы нормам КоАП РФ и заложенным в нем принципам.

Приступая к оценке имеющихся в деле доказательств КДНиЗП должна руководствоваться положениями ст. 26.11 КоАП РФ, которая закрепляет, что никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Следовательно, отказ несовершеннолетнего от ранее данных им показаний не должен заведомо настроить членов КДНиЗП против него. Члены комиссии должны подходить к оценке доказательств, следуя своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности (ст.26.11 КоАП РФ).

Если доказательств вины несовершеннолетнего недостаточно, или некоторые из них признаны недопустимыми (полученными с нарушением закона), то при решении вопроса об ответственности необходимо руководствоваться положениями ст. 1.5. КоАП РФ. Часть 4 указанной статьи закрепляет, что неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Ситуация 10

Выявлен факт административного правонарушения несовершеннолетним. Составить протокол об административном правонарушении в отношении подростка не предоставляется возможным по независимым от инспектора ПДН причинам — родители в отъезде.

Как в этом случае поступить инспектору ПДН?

Ответ

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административного правонарушения сотрудником органов внутренних дел является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении. В соответствии со ст. 28.5 КоАП РФ протокол об административном правонарушении должен составляться немедленно после выявления административного правонарушения.

Инспектору ПДН необходимо знать, что протокол об административном правонарушении в установленных законом случаях может быть составлен в течение 2-х суток с момента выявления административного правонарушения. Например, такое возможно при необходимости выяснения дополнительных обстоятельств дела или дополнительных данных о несовершеннолетнем.

Также, если по определенным причинам составление протокола на месте совершения административного правонарушения невозможно, несовершеннолетний согласно ст. 27.2 КоАП РФ может быть доставлен в помещения органов внутренних дел или иных органов указанных в ст. 27.2 КоАП РФ в целях составления протокола.

В случаях, когда составление протокола об административном правонарушении не возможно сразу после обнаружения административного правонарушения инспектор ПДН должен известить правонарушителя (несовершеннолетнего), а также его законных представителей о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Если несовершеннолетний правонарушитель и его законный представитель не явились для составления протокола, то протокол может быть составлен в их отсутствие. В данном случае, копия протокола об административном правонарушении должна быть направлена лицу, в отношении которого он составлен в течение 3 дней со дня его составления (ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ)

Ситуация 11

Несовершеннолетний Макаров И. И. (16 лет) распивает спиртные напитки в подъезде жилого дома.

Можно ли привлечь его к административной ответственности?

Ответ

Да, несовершеннолетнего за данные действия можно привлечь к ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.20 КоАП РФ, так как подъезд жилого дома является общественным местом. В любое время суток в данном месте (в подъезде) могут появиться люди, так как используют территорию данного помещения в целях реализации своего права на жилище, попасть в которое, минуя подъезд фактически невозможно. В соответствии с нормами жилищного законодательства территории подъездов, в том числе лестничных клеток, лифтов, а также территории общих балконов, санузлов, кухонь в коммунальных квартирах являются местами общего пользования и доступны лицам, имеющим право проживания в данном жилом помещении в соответствии с действующим законодательством. Следовательно, указанные выше места общего пользования являются общественными местами, и совершение на их территории действий выразившихся в распитии спиртных напитков будут создавать состав административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 20.20 КоАП РФ.

Ситуация 12

Несовершеннолетний Сашин А. А. 16 лет дома распивал водку «Столичная». Составлен административный протокол по ч.1 ст.20.20 КоАП РФ. Фабула содержит определение «На ул. Приморской в доме № 9, кв.7 несовершеннолетний Сашин Алексей Алексеевич, 29.01.1999 г.р., распивал алкогольную продукцию (водку)».

Возможно ли его привлечение к административной ответственности?

Ответ

КДНиЗП должна вынести постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении либо на стадии подготовки к рассмотрению дела, либо непосредственно на стадии рассмотрения дела. В данном случае отсутствует состав административного правонарушения, а именно отсутствует признак объективной стороны состава административного правонарушения. В соответствии с ч. 1 ст. 20.20 КоАП РФ местом совершения административного правонарушения является общественное место, а помещение квартиры таковым не является.

Ситуация 13

Одновременно составлено два административных протокола по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ (время и дата совпадают) в отношении каждого из двух родителей.

Каким должно быть решение комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав по данным протоколам?

Ответ

В соответствии со ст. 61 Семейного Кодекса Российской Федерации родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Следовательно, ставя вопрос о надлежащем воспитании, содержании, обучении несовершеннолетнего необходимо всегда выяснять, отношение каждого из родителей к выполнению данных обязанностей, в случае если доказана вина обоих родителей в совершении деяния предусмотренного ч. 1 ст. 5.35 КоАП РФ необходимо привлекать к ответственности каждого из родителей.

Ситуация 14

Ученик МОУ СОШ, неработающий несовершеннолетний Леонтьев Л.Л. был привлечён к административной ответственности в соответствии с ч.3 ст. 12.8 КоАП РФ, ему было назначено административное наказание в виде штрафа в размере 30000 тысяч рублей. Его единственный законный представитель также не работает.

С кого должен быть взыскан административный штраф? Каков порядок взыскания административного штрафа?

Ответ

В данной ситуации при неуплате суммы административного штрафа в добровольном порядке, сумма административного штрафа будет взыскана согласно ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при помощи судебного пристава-исполнителя, которому КДНиЗП должна направить постановление о назначении административного наказания. Взыскание административного штрафа о принудительном порядке будет осуществляться приставом-исполнителем согласно ФЗ РФ от 02 октября 2007 года № 229 ФЗ «Об исполнительном производстве».

Нельзя забывать, что помимо направления постановления о наложении административного наказания приставу-исполнителю, КДНиЗП должна решать вопрос об информировании уполномоченных должностных лиц о необходимости составления протокола в соответствии с ч.1 ст. 20.25 КоАП РФ. В случае если КДНиЗП не выносила определение о взыскании штрафа с родителей или иных законных представителей, то субъектом ответственности по ч.1 ст.20.25 КоАП РФ остается несовершеннолетний, следовательно, материал по ч.1 ст. 20.25 КоАП РФ будет направлен на рассмотрение опять в КДНиЗП.

В свою очередь если КДНиЗП вынесла определение о взыскании административного штрафа с родителей или законных представителей несовершеннолетнего, то субъектом ответственности по ч.1 ст.20.25 автоматически становится родитель или законный представитель несовершеннолетнего, следовательно, материал дела об административном правонарушении согласно ч.1. ст. 23.1 КоАП РФ должен быть направлен на рассмотрение мировому судье, который может применить к правонарушителю не только такую меру административного наказания, как штраф, но и подвергнуть правонарушителя административному аресту на срок до 15 суток.

При этом, в соответствии с ч.2 ст.31.5 КоАП РФ с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена КДНиЗП на срок до трех месяцев.

Ситуация 15

Мать 10-летних близнецов обратилась в КДН и ЗП с заявлением о привлечении к административной ответственности бывшего супруга и отца детей, уже лишённого родительских прав, по ч.1 ст.5.35 КоАП РФ за неисполнение обязанностей по содержанию детей (в частности, за неуплату алиментов).

Будет ли лишённый родительских прав отец субъектом административного правонарушения по ч.1.ст.5.35 КоАП РФ?

Ответ

Да, будет. Неисполнение родителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию несовершеннолетних влечёт административную ответственность в виде административного штрафа от 100 до 500 рублей. Но родители лишённые родительских прав, в соответствии со ст. 71 СК РФ, не освобождаются от обязанности содержать несовершеннолетнего ребенка, т.е. их алиментные обязательства сохраняются. Но при этом утрачиваются права, основанные на факте родства с ребенком, в том числе на содержание совершеннолетним ребенком (ст. 87 Семейного кодекса РФ).

Согласно п. 2 ст. 91 Жилищного кодекса РФ, если будет признано, что совместное проживание ребенка и родителя, лишённого родительских прав невозможно, то родитель может быть выселен с занимаемой жилплощади без предоставления другой, по решению суда.

Также, исходя из положений ст. 1075 ГК РФ родители, лишённые родительских прав, могут нести ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними детьми другим лицам. В пределах трехлетнего срока с момента лишения родительских прав, суд может возложить на родителей ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, будет признано результатом плохого осуществления родительских обязанностей.

Ситуация 16

Может ли быть возбуждено дело об административном правонарушении по ч.1 ст.5.35 КоАП РФ в отношении родителей, чьи дети закончили 9 классов в общеобразовательной организации и далее нигде не обучаются?

Ответ

Для оставления несовершеннолетним, достигшим возраста 15 лет, общеобразовательной организации необходимо согласие родителей (законных представителей) несовершеннолетнего обучающегося, органа местного самоуправления, осуществляющего управление в сфере образования и Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав. Начальное общее образование, основное общее образование, среднее общее образование являются обязательными уровнями образования и не освоив основной образовательной программы начального общего и (или) основного общего образования, обучающийся не допускается к обучению на следующих уровнях общего образования и сохраняется вплоть до достижения им возраста восемнадцати лет, если соответствующее образование не было получено обучающимся ранее.

Решение по продолжению освоения несовершеннолетними образовательной программы основного общего образования в иной форме обучения принимается Комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав совместно с родителями (законными представителями) несовершеннолетнего обучающегося, органом местного самоуправления, осуществляющего управление в сфере образования в течение месяца, при этом требуется согласие несовершеннолетних на трудоустройство.

Комиссии вправе применять меры воздействия в отношении родителей или иных законных представителей, если будет доказана их вина по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ.

Ситуация 17

Могут ли к родителям (законным представителям) за нахождение в состоянии опьянения несовершеннолетних в возрасте до шестнадцати лет (ст.20.22 КоАП РФ) быть применен административный штраф ниже низшего предела?

Ответ

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц — не менее пятидесяти тысяч рублей. При этом если наказание назначается согласно изложенным правилам, то размер штрафа не может составлять менее половины минимальной величины предусмотренного той или иной статьей КоАП РФ.

За нахождение в состоянии опьянения несовершеннолетних в возрасте до шестнадцати лет, либо потребление (распитие) ими алкогольной и спиртосодержащей продукции, либо потребление ими наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача, новых потенциально опасных психоактивных веществ или одурманивающих веществ санкцией статьи 20.22 КоАП РФ предусмотрено наложение административного штрафа на родителей или иных законных представителей несовершеннолетних в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей.

Исходя из установленного размера санкции ст.20.22 КоАП РФ, становится очевидно, что положения п.2.2. ст. 4.1 КоАП РФ в отношении родителей (законных представителей) применяться не могут.

Ситуация 18

Какие конкретно меры должна осуществлять комиссия в соответствии с п.1 ч.2 ст.11 Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»?

Ответ

Ст.11 ч. 2. Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав в пределах своей компетенции: п.1) обеспечивают осуществление мер по защите и восстановлению прав и законных интересов несовершеннолетних, защите их от всех форм дискриминации, физического или психического насилия, оскорбления, грубого обращения, сексуальной и иной эксплуатации, выявлению и устранению причин и условий, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних.

Аналогичные нормы содержит законодательство субъекта РФ, в соответствии с которым указанные меры обязана осуществлять Комиссия в муниципальном образовании. Решения по вопросам, отнесенным к компетенции комиссии, принимаются на ее заседании, которые проводятся в соответствии с планом работы, утвержденным постановлением комиссии на очередной календарный год, а также по мере необходимости, но не реже двух раз в месяц (в муниципальном образовании). Акты комиссии оформляются в форме постановления, представления либо определения. В постановлении, принимаемом комиссией могут указываться выявленные нарушения прав и законных интересов несовершеннолетних; сведения о выявленных причинах и условиях, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних; решение, принятое по рассматриваемому вопросу; меры, направленные на устранение причин и условий, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних, которые должны предпринять соответствующие органы или учреждения системы профилактики; сроки, в течение которых должны быть приняты меры, направленные на устранение причин и условий, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних.

К мерам, направленным на защиту и восстановление прав и законных интересов несовершеннолетних, защиту их от всех форм дискриминации, физического или психического насилия, оскорбления, грубого обращения, сексуальной и иной эксплуатации защите их от всех форм дискриминации, физического или психического насилия,

оскорбления, грубого обращения, сексуальной и иной эксплуатации могут относиться (например):

— размещение на официальном сайте Комиссии, администрации, органов и учреждений системы профилактики методических рекомендаций, информационно-просветительских материалов по вопросам профилактики правонарушений среди несовершеннолетних, формирования здорового образа жизни, укрепления семейных отношений, возможностях взять ребенка, оставшегося без попечения, в свою семью на воспитание;

— выявление и учет детей, семей, находящихся в социально опасном положении, трудной жизненной ситуации, проведение межведомственных консилиумов с целью их учета, разработка и реализация комплексных индивидуальных программ социальной реабилитации семей и несовершеннолетних, находящихся в социально опасном положении;

— поручение соответствующим органам системы профилактики по проведению методической работы, направленной на формирование семейных ценностей, профилактику вторичного сиротства с изданием соответствующих печатных изданий (брошюр); проведение индивидуальных консультаций по вопросам полового воспитания несовершеннолетних, в том числе анонимных консультаций пострадавшими от сексуального насилия (по запросу) и выявление фактов жестокого обращения с детьми (по запросу);

— в рамках заседаний Комиссии, на которых рассматриваются дела об административных правонарушениях родителей в заключительной части проведение воспитательной беседы с родителями по противодействию жестокому обращению с детьми, насилия в отношении несовершеннолетних, направленные на профилактику суицидальных проявлений и снижения жестокого обращения в подростковой и молодежной среде, а также рекомендации органам опеки и попечительства проводить консультации-рекомендации в помощь семьям и детям, подвергшимся насилию, жестокому обращению;

— проверка поступившей информации о создании действиями или бездействиями родителей условий, представляющих угрозу жизни или здоровью ребенка, либо препятствующих его нормальному воспитанию и развитию;

— разработка и внедрение специальным органам системы профилактики инновационных технологий сопровождения несовершеннолетних, попавших в систему уголовного правосудия;

— для решения проблемы употребления психоактивных веществ, спиртных напитков и наркотических веществ в молодежной среде — рейды в вечернее и ночное время на объекты торговли, развлекательные заведения на предмет нахождения там несовершеннолетних, продажи им алкоголя, приглашение на заседание КДН родителей этих несовершеннолетних, направленные на предупреждения противоправного поведения детей;

— рейды в места массового пребывания несовершеннолетних дневное время (например, Интернет-салоны) и разъяснительные беседы среди учащихся образовательных учреждений;

— через средства массовой информации, сайт Комиссии информирование населения об адресах помощи несовершеннолетним, оказавшимся в трудной жизненной ситуации; обеспечение гарантий несовершеннолетним на получение бесплатной юридической помощи, например, в юридических клиниках правовых ВУЗов.

— рейды-обследование административных участков и жилого сектора с целью выявления родителей или иных законных представителей, ненадлежащим образом исполняющих родительские обязанности;

— выявление и привлечение к административной ответственности лиц, допускающих продажу несовершеннолетним спиртных напитков;

— проверки по месту жительства и профилактическая работа с несовершеннолетними, состоящими на учете: уклоняющимися от учебы; состоящими на учете в ПДН; семей СОП; состоящими на ВШУ; состоящими на учете врача нарколога;

— отчет членов Комиссии — представителей учреждений здравоохранения об организации и проведении диспансеризации, оздоровления, отдыха детей-сирот и детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, социально опасном положении, также составление индивидуальных программ лечения и реабилитации, а также проведение выездных профилактических занятий с несовершеннолетними по вопросам сохранения репродуктивного здоровья и полового просвещения подростков.

по выявлению и устранению причин и условий, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних:

Организация межведомственных рейдов совместно с ведомствами, органами и учреждениями системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних в течение которых возможна:

- Организация работы по профилактике самовольных уходов несовершеннолетних из семей и государственных учреждений посредством индивидуальных бесед;
- Проведение обходов в соответствии с территориальным критерием относимости к Комиссии для выявления безнадзорных и беспризорных детей;
- Проведение совместно с региональным телевизионным каналом социальной акции «22 часа: ваши дети дома?»;
- в рамках вопросов, рассматриваемых на заседаниях Комиссии -организация реабилитационной работы с подростками, имеющими проблемное поведение, пропускающими школу, склонными к бродяжничеству; рекомендации для образовательных организаций по организации месячника и дней правовых знаний для несовершеннолетних;
- проведение профориентационной работы с подростками.

Ситуация 19

Кто имеет право замещать ответственного секретаря комиссии в период его очередного отпуска?

Ответ

Исходя из положений Постановление Правительства РФ от 06.11.2013 N 995 «Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав» ответственный секретарь комиссии: 1) осуществляет подготовку материалов для рассмотрения на заседании комиссии; 2) выполняет поручения председателя комиссии и заместителя председателя комиссии; 3) отвечает за ведение делопроизводства комиссии; 4) оповещает членов комиссии и лиц, участвующих в заседании комиссии, о времени и месте заседания, проверяет их явку, знакомит с материалами по вопросам, вынесенным на рассмотрение комиссии; 5) осуществляет подготовку и оформление проектов постановлений и иных актов, принимаемых комиссией по результатам рассмотрения соответствующего вопроса на заседании; 6) обеспечивает вручение копий постановлений и иных актов, принимаемых комиссией.

Лица, осуществляющие полномочия по обеспечению деятельности городской комиссии, комиссий в муниципальных образованиях области по вопросам, например, подготовки и организации проведения заседаний и иных плановых мероприятий или ведение делопроизводства комиссии, являются муниципальными служащими, которым предоставляется ежегодный отпуск с сохранением замещаемой должности муниципальной службы и денежного содержания (ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»).

Заседания комиссии проводятся в соответствии с планом работы, утвержденным постановлением комиссии на очередной календарный год, а также по мере необходимости, а в муниципальном образовании области проводятся не реже двух раз в месяц. На заседании комиссии председательствует ее председатель либо заместитель председателя комиссии. Заседание является правомочным, если на нем присутствует не менее половины ее членов (в целом в комиссии их должно быть не менее восьми — руководители (их заместители) органов и учреждений системы профилактики, представители иных государственных (муниципальных) органов и учреждений, представители общественных объединений, религиозных конфессий, граждане, имеющие опыт работы с несовершеннолетними, депутаты соответствующих представительных органов, а также другие заинтересованные лица) и участвуют в ее заседании без права замены, обладают равными правами при рассмотрении и обсуждении вопросов (материалов, дел), отнесенных к компетенции комиссии, и среди прочих полномочий, *выполняют поручения председателя комиссии.*

Исходя из этого, правомерным можно считать поручение председателя одному из членов комиссии осуществлять полномочия ответственного секретаря комиссии на время его отпуска, которое оформляется соответствующим приказом.

Ситуация 20

Является ли прием и рассмотрение обращений граждан в КДНиЗП муниципальной услугой?

Ответ

Комиссия является органом созданным государством, для реализации закрепленных в ст. 11 Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ функций, но не является органом государственной власти. Комиссия создается на территории муниципального образования, но не является органом местного самоуправления. Материальные и финансовые ресурсы передаются органам местного самоуправления на организацию деятельности КДНиЗП.

К вопросам обеспечения деятельности *областной комиссии*, созданной высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации и осуществляющей деятельность на территории субъекта Российской Федерации, *относятся рассмотрение обращений несовершеннолетних, их родителей или иных законных представителей и иных лиц, касающихся нарушений или ограничений прав и законных интересов несовершеннолетних, поступивших в орган исполнительной власти области, обеспечивающий деятельность областной комиссии.*

В части рассмотрения обращений граждан следует руководствоваться Федеральным законом от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации», т.к. порядок рассмотрения комиссией материалов, не связанных с делами об административных правонарушениях, определяется федеральным законодательством. Решения по обращениям граждан, направленным в адрес коллегиального органа, готовятся к рассмотрению аппаратом, а разрешаются по существу путем принятия решений коллегиально на заседаниях комиссии. Руководителем, председателем областной комиссии обеспечивается объективное, всестороннее и своевременное рассмотрение обращения, а в случае необходимости и с участием гражданина, направившего обращение и подписывается ответ на обращение.

Следовательно, можно делать вывод, что ответы на обращения граждан в КДН и ЗП — **государственная услуга**, предоставляемая исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, а также органом местного самоуправления при осуществлении отдельных государственных полномочий, переданных федеральными законами и законами субъектов РФ — деятельность по реализации функций соответственно исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, а также органа местного самоуправления при осуществлении отдельных государственных полномочий, переданных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, которая осуществляется по запросам заявителей в пределах установленных нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации полномочий органов, предоставляющих государственные услуги (ФЗ от 27.07.2010 N 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»).

Ситуация 21

Каким образом в рамках производства по делу об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ специалист комиссии должен выявить это правонарушение, если комиссия не вправе требовать у лиц, в отношении которых вынесено постановление о назначении административного штрафа предъявления документов, подтверждающих его оплату? Как правильно применять ч.1 ст. 20.25 КоАП РФ?

Ответ

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ установлено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и *информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах*, по истечении срока не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, КДН и ЗП, вынесший постановление, направляет в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, уполномоченное лицо коллегиального органа — член КДН и

ЗП, рассмотревшей дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Часть 8 указанной статьи КоАП РФ гласит, что «Банк или иная кредитная организация, организация федеральной почтовой связи, платежный агент, осуществляющий деятельность по приему платежей физических лиц, или банковский платежный агент (субагент), осуществляющий деятельность в соответствии с ФЗ от 27 июня 2011 г. N 161-ФЗ «О национальной платежной системе», которым уплачивается сумма административного штрафа, обязаны незамедлительно после уплаты административного штрафа лицом, привлеченным к административной ответственности, направлять информацию в Государственную информационную систему о государственных и муниципальных платежах, предусмотренную ФЗ от 27 июля 2010 года № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

Протокол об административном правонарушении по ч. 1 статьи 20.25 КоАП РФ может быть составлен в отсутствие лица, не уплатившего штраф, если этому лицу было надлежащим образом сообщено о времени и месте его составления, разъяснены права и обязанности.

Но для рассмотрения дела должны быть соблюдены сроки, установленные ч. 4 статьи 29.6 КоАП РФ — либо в день получения протокола об административном правонарушении, либо не позднее 48 часов с момента его задержания. (См.: Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 7 марта 2007 года)).

Ситуация 22

Если в отношении родителя составлен протокол по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ, будет ли ребенок иметь процессуальный статус потерпевшего, имеет ли при этом значение его возраст? Каким документом это оформляется? Кем устанавливается этот процессуальный статус: в протоколе об административном правонарушении сотрудником полиции или Комиссией при осуществлении производства по делу об административном правонарушении?

Ответ

В соответствии со ст.28.2 КоАП РФ в протоколе указываются не только данные о правонарушителе, но и данные о свидетелях и потерпевших (если они имеются). Ребенок признается потерпевшим по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ при составлении протокола об административном правонарушении уполномоченным на то должностным лицом (сотрудником полиции или членом Комиссии). В соответствии с ч.3 ст. 25.2 КоАП РФ потерпевший должен быть извещен о заседании Комиссии, а также о рассмотрении дела в его отсутствие при надлежащем извещении.

Правовой смысл мнения несовершеннолетнего сформирован в зависимости от его возраста. В соответствии со ст.57 Семейного Кодекса РФ, ребенок вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, при этом мнение ребенка, достигшего возраста 10 лет, должно учитываться обязательно, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Однако это не значит, что указанные лица всегда обязаны согласиться с мнением ребенка, достигшего 10 лет. Ребенок и в этом возрасте еще не обладает достаточной зрелостью. Часто он не обладает способностью осознать свои собственные интересы (например, если родители злоупотребляют алкоголем, но не ругают за непосещение школы и т.п.). Исходя из этого, мнение ребенка учитывается после того, как оно будет заслушано. При несогласии членов Комиссии с мнением ребенка требуется обоснование.

Правовыми актами не определен минимальный возраст, начиная с которого ребенок обладает этим правом (ст.12 Конвенции о правах ребенка и ст.57 Семейного Кодекса РФ). В Конвенции о правах ребенка (статья 12) закреплено, что ребенку, должен быть *способен* сформулировать свои собственные взгляды. Исходя из названных норм, Комиссии следует выяснять мнение несовершеннолетнего на своем заседании во всех случаях, когда ребенок достиг достаточной степени развития и способен в силу этого сформулировать свои собственные взгляды, а не только когда он достиг четырнадцати лет, что позволит рассмотреть показания несовершеннолетнего как потерпевшего при совершении административного правонарушения родителями (законными представителями) с учетом интересов данного ребенка.

Ситуация 23

Если законный представитель несовершеннолетнего (единственный родитель) является правонарушителем, посягнувшим своими противоправными действиями (бездействиями) на права и законные интересы своего несовершеннолетнего ребенка. Кто должен защищать права и законные интересы ребенка, представлять его в заседании?

Ответ

Защита прав и интересов детей в случаях уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, если действиями или бездействием родителей создаются условия, представляющие угрозу жизни, здоровью детей или препятствуют их нормальному воспитанию и развитию, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства (ч.1 ст.121 СК РФ). Родственные связи или соответствующие полномочия лиц, являющихся законными представителями физического лица, удостоверяются документами, предусмотренными законом (ч. 3 ст. 25.3 КоАП РФ). Следовательно, на заседании Комиссии представлять интересы несовершеннолетнего в указанном случае может специалист органа опеки и попечительства.

Ситуация 24

Ребенок в возрасте до 14 лет всегда опрашивается (как свидетель, например) в присутствии педагога или психолога, или необходимо еще и присутствие родителя (если ребенок — потерпевший, свидетель)?

Ответ

В соответствии с ч.4 ст.25.6 КоАП РФ при опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего возраста четырнадцати лет, обязательно присутствие педагога или психолога. **В случае необходимости** опрос проводится в присутствии законного представителя несовершеннолетнего свидетеля.

Процессуальный статус потерпевшего установлен ст. 25.2 КоАП РФ и для них предусмотрены процессуальные права, идентичные процессуальным правам свидетеля, и ребенок может быть опрошен в соответствии со ст.25.6 КоАП РФ.

Ситуация 25

Возможно ли привлечение юридического лица — Государственное казенное образовательное учреждение С-кой области для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей «Детский дом №2 г. Б.» к административной ответственности по ч.1 ст.5.35?

Ответ

Исходя из ч.2 ст.155 Семейного кодекса. РФ исполнение обязанностей по содержанию, воспитанию и образованию детей, а также по защите прав и законных интересов детям, помещенным под надзор в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, опекуны или попечители не назначаются, а возлагается на эти организации и функции опекунов или попечителей (законных представителей) выполняет администрация данной организации. Соответственно и ответственность за неисполнение или не надлежащее исполнение обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних будут нести конкретные должностные лица данных учреждений виновно не исполнявшие или ненадлежащим образом исполнявшие свои служебные обязанности (например, руководитель или заместитель и др.).

Ситуация 26

Родители относят себя к «Адвентистам 7 дня» и по субботам не отпускают детей в школу. Переехав на новое место жительства в ноябре 2014 г., мама написала директору образовательной организации заявление с просьбой разрешить её детям не посещать уроки по субботам по религиозным причинам. Директор разъяснил маме, что образовательная организация — светское учреждение, дети должны соблюдать её устав, поэтому пропускать

уроки по субботам нельзя. Но дети по субботам так и отсутствуют, считать ли эти пропуски уважительными? Как поступить в такой ситуации?

Ответ

Ст.66 ФЗ «Об образовании в РФ» гласит, что обучение по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования организуется на дому или в медицинских организациях только для обучающихся, нуждающихся в длительном лечении, детей-инвалидов, которые по состоянию здоровья не могут посещать образовательные организации. Порядок оформления отношений муниципальной образовательной организации с обучающимися и их родителями (законными представителями) в части организации обучения по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования на дому или в медицинских организациях устанавливается нормативным правовым актом уполномоченного органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

На основании приказа Министерства образования и науки РФ от 22 января 2014 г. N 32 «Об утверждении порядка приема граждан на обучение по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования» образовательная организация обязана ознакомить поступающего и его родителей (законных представителей) со своим уставом, с лицензией на осуществление образовательной деятельности, со свидетельством о государственной аккредитации, с образовательными программами и другими документами, регламентирующими организацию и осуществление образовательной деятельности, права и обязанности обучающихся.

Родители обязаны обеспечить получение детьми общего образования; соблюдать требования локальных нормативных актов, которые устанавливают режим занятий учащихся, порядок регламентации образовательных отношений между учреждением и учащимися и (или) их родителями (законными представителями) и оформления возникновения, приостановления и прекращения этих отношений; уважать честь и достоинство учащихся и работников учреждения.

Обучение по индивидуальному учебному плану, в том числе ускоренное обучение, в пределах осваиваемой образовательной программы в порядке, устанавливается локальными нормативными актами образовательной организации. Учащиеся обязаны выполнять требования устава организации, иных локальных нормативных актов по вопросам организации и осуществления образовательной деятельности.

В данной ситуации Комиссия вправе применять меры административной ответственности в отношении родителей (матери), доказав её вину по ч.1 ст. 5.35 КоАП РФ, в части ненадлежащего исполнения родителями несовершеннолетних обязанностей по обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних.

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЕ ИЗДАНИЕ

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
для комиссий по делам несовершеннолетних
и защите их прав по рассмотрению дел об административных правонарушениях и иных дел (материалов)

В ТРЕХ ЧАСТЯХ

Часть II

Злобин Александр Владимирович, Ильгова Ольга Олеговна, Краснощеков Александр Алексеевич, Лакаев Олег Александрович, Смагина Тамара Алексеевна, Швецова Ирина Васильевна

Печатается в авторской редакции

Компьютерная верстка, обложка *А.В. Ковалья*

Вне плана

Подписано в печать 05.10.2015 г. Формат 60×84 ¹/₈. Бумага офсетная. Гарнитура «TimesNewRoman». Печать офсетная. Усл. печ. л. 5,12. Уч.-изд. л. 4,03. Тираж 300 экз. Заказ 431.

ИП Коваль Ю.В. 410007, Саратов, ул. ак. Антонова О.А., 33. Отпечатано в соответствии с предоставленным оригинал-макетом в ИП Коваль Ю.В. 410038, г. Саратов, ул. Бакинская, 1..