
В связи с тем, что наиболее частым результатом проведения проверки становится выявление тех или иных различных нарушений, возможно даже и вымышленных, чтобы затем наложить административного штрафа. Одним из основных документов при этом, является протокол по делу об административном правонарушении. Протокол составляется затем, чтобы отразить сам факт совершения правонарушения. Это означает, что если нет протокола, или он утратил силу, возможно по истечению сроков привлечения к ответственности (см. ч.1 ст. 4.5 КоАП РФ), то нет и ответственности за правонарушение. То же самое означает и составление протокола неуполномоченным лицом. В большинстве случаев выявленные нарушения носят характер административных правонарушений (те случаи, когда нарушение закона подпадает под статью Уголовного кодекса и речь идет о преступлении регулируются уголовно-процессуальным кодексом). Предприниматель должен знать, что в отношении физического или юридического лица возбуждено дело об административном правонарушении.

В любом случае, в протоколе об административном правонарушении указываются:

1. дата и место его составления,
2. должность, (специальное звание) фамилия и инициалы лица, составившего протокол,
3. сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении,
4. фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших (если имеются свидетели и потерпевшие),
5. место, время совершения и событие административного правонарушения (существо правонарушения),
6. точное указание статьи КоАП РФ или закона субъекта РФ (а не абстрактная цифра, никому не понятная), предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение,
7. объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, если они имеются,
8. иные необходимые сведения.

Поэтому отстаивайте свои интересы и защищайте права в любом случае!

Статья 28.2 КоАП РФ устанавливает, что об административном правонарушении уполномоченным лицом составляется протокол. Это значит, что если протокола об административном правонарушении нет, нет и правонарушения, следовательно, различные акты изъятия товара и документов юридической силы протокола об административном правонарушении не имеют. То же самое означает и составление протокола неуполномоченным лицом.

Статья 28.6 КоАП РФ, предусматривает возможность назначения административного наказания без составления протокола. Если при совершении административного правонарушения назначается административное наказание в виде предупреждения или административного штрафа в размере, не превышающем одного минимального размера оплаты труда, а при нарушении таможенных правил - в размере, не превышающем десяти минимальных размеров оплаты труда, протокол об административном правонарушении не составляется, а уполномоченным на то должностным лицом на месте совершения административного правонарушения оформляется предупреждение либо налагается административный штраф. Если же лицо, в отношении которого возбуждено дело об

административном правонарушении, оспаривает наличие события административного правонарушения и (или) назначенное ему административное наказание, на месте совершения административного правонарушения составляется протокол об административном правонарушении.

При составлении протокола об административном правонарушении физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также иным участникам производства по делу разъясняются их права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ, о чём делается запись в отдельной графе протокола, в виде вашей подписи. Соответственно, если Вам не разъяснили ваши права, то это является существенным нарушением действующего законодательства. В последствии такой протокол при обжаловании в административном или судебном порядке, можно легко признать недействительным.

В случае отсутствия правонарушителя (например, при наложении штрафа за отсутствие сертификатов, когда на месте проверки только продавец и нет самого предпринимателя) протокол об административном правонарушении, как правило, составляется позже, при вызове предпринимателя в милицию или иной контролирующей орган.

Предпринимателю или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, предпринимателем или законным представителем юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. В случае отказа указанных лиц от подписания протокола, в нём делается соответствующая запись. Без лишней нужды не отказывайтесь от подписания документов. Подписание или не подписание документов не имеет существенного значения для правовой оценки результатов проверки, но сильно раздражает проверяющих. Кроме того, суд при рассмотрении материалов дела и установлении факта необоснованного отказа от подписания каких либо документов оценит это скорее негативно. В случае, если Вы по каким-либо причинам не согласны с составленным проверяющими документом, при подписании сделайте пометку «не согласен». Если готовы чётко и правильно изложить своё несогласие, то излагайте на отдельном листе, который приложите к протоколу, если же Вы растеряны либо не готовы дать объяснения сразу, то не конкретизируйте своё несогласие, впоследствии Вашу позицию по этому вопросу можно скорректировать с юристом, который в этих вопросах более компетентен.

Проверяющему же объясните, что из-за волнения не можете чётко сформулировать своё несогласие и дадите объяснения по этому поводу позже.

Давая объяснения (сразу или впоследствии), всегда помните положение Конституции, статья 51 которой гласит:

«Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом».

Это относится не только к уголовному законодательству, но и к административному и гражданскому.

С Вашим правом давать объяснения корреспондируется соответствующая обязанность определённого должностного лица принять у Вас эти объяснения. Необоснованный отказ Вас выслушать или принять у Вас письменные объяснения по какому-либо вопросу не допускается. Также недопустим и отказ от принятия объяснений, мотивированный тем, что «сейчас некогда», «я Вас выслушаю позже» или же требование «давайте только

сейчас, потом будет поздно».

При подписании важно проверить, чтобы все графы были заполнены, особенно графа «свидетели». Если их нет, то проследите, чтобы там был поставлен прочерк в форме буквы «Z» и невозможно было дописать что-либо. Иногда свидетелей вписывают после Вашей подписи на протоколе. Особенно этим любят злоупотреблять сотрудники ДПС, но весьма часто это можно встретить и у работников служб, проверяющих предпринимателей.

Указание в протоколе ниже перечисленных сведений будет выгодно для предпринимателя:

- личные сведения: место жительства, количество иждивенцев и т.д. Необходимость фиксации указанных сведений обусловлена тем, что в соответствии со ст. 31.5 КоАП РФ, при наложении взыскания учитываются личность и имущественное положение нарушителя, а также смягчающие обстоятельства;

- сведения о том, привлекался ли нарушитель ранее к административной ответственности. Отсутствие наложенного ранее административного взыскания может являться смягчающим обстоятельством.

Хотя с практической точки зрения следует заметить, что данная норма на сегодняшний день практически не работает. По этому если вы согласились с постановлением, но у вас имеются действительные финансовые проблемы, препятствующие обеспечению его добровольного исполнения, то вам необходимо разъяснить об этом должностным лицам органа вынесшего постановление.

Однако следует помнить:

В соответствии с ч. 1. ст. 31.6. КоАП РФ, в случае принесения протеста прокурором, не приостанавливает постановление о приостановлении деятельности.

Физическому лицу, предпринимателю или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему, под расписку вручается копия протокола об административном правонарушении.

Согласно ст. 28.5 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения. В случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом или юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения. В случае проведения административного расследования протокол об административном правонарушении составляется по окончании расследования в сроки, предусмотренные ч. 5 ст. 28.7 КоАП РФ.

На практике, в случае отсутствия правонарушителя, например, при наложении штрафа за отсутствие сертификатов, когда на месте проверки только продавец и нет самого предпринимателя, протокол об административном правонарушении составляется позже, при вызове предпринимателя в милицию или иной контролирующей орган.

В этом случае возможно поступить следующим образом:

- 1). Продавцу заявить ходатайство проверяющему лицу следующего рода «Прошу вас предоставить мне разумное время для устранения причины отсутствия сертификатов на рабочем месте». Решение должностным лицом об удовлетворении или неудовлетворении ходатайства выносится немедленно, о чем указано в ч. 2 ст. 24.4 КоАП РФ в виде определения. Однако если требуйте письменного определения об отказе в удовлетворении ходатайства.

2). Если заявленное ходатайство не будет удовлетворено в объяснениях указать следующее «Сертификаты временно отсутствуют в связи затоплением, наводнением, пожаром и т. д.». Возможно сослаться на любые обстоятельства крайней необходимости обуславливающие их отсутствие. Указываем должностным лицам на крайнюю необходимость ст. 2.7 КоАП РФ.

3). В том случае, если заявленное ходатайство вами не удовлетворено, то у вас появляется еще одна прекрасная возможность написать жалобу в адрес вышестоящего должностного лица, в связи отказом в удовлетворении вашего ходатайства.

При этом важно помнить, что, согласно статье ч. 1 ст. 4.5. КоАП РФ «Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение законодательства Российской Федерации о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе, об исключительной экономической зоне Российской Федерации, таможенного, антимонопольного, валютного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации об охране окружающей природной среды, об использовании атомной энергии, о налогах и сборах, о защите прав потребителей, о рекламе, о лотереях, о выборах и референдумах, о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения».

Срок, указанный в данной статье, является окончательным и завершает начатое административное преследование, что означает исключение возможности вынесения постановления по делу об административном правонарушении и привлечение Вас к ответственности по истечении указанного срока.