УНИВЕРСИТЕТ КАЙНАР

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

КАФЕДРА «УГОЛОВНО – ПРАВОВЫХ ДИСЦИПЛИН»

НУРМАШЕВ УСЕН УТЕГАЛИЕВИЧ

ЭЛЕКТРОННОЕ УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

по предмету « **Административный процесс РК»**

Для студентов обучающихся по специальности 050301 - юриспруденция

Алматы 2009 г

Нурмашев Усен Утегалиевич - кандидат юридических наук, профессор.

В 1955 г. окончил Чарджоуский речной техникум ТССР (по специальости гидротехник и помошника командира земснаяда). С 1955 по 1961 г. служба в ВМФ , затем работал инженером гидротехником в системе водного хозяйства ККАССР..

1961 - 1966 г. учеба на юридическом факультете в Казахском государственном университете им. С.М.Кирова (при декане факультета ныне известного академика С.С.Сартаева) , после окончания (1966 -1967 г.) работал младшим научным сотрудником в институте философии и права АН Казахской ССР по направлению директора института всемирно известного ученого юриста, академика С.З. Зиманова был напрален в аспирантуру в г.Москва.

В 1967 - 1970 г.г. учился в очной аспирантуре Института государства и права АНСССР г. Москва, где под руководством научного руководителя член-кореспондента АНССР, известного ученного П.С. Ромашкина защитил кандидатскую диссертацию на тему: «Ответственность за хищение государственного и общественного имущества путем мошенничества».

С 1970 - 1988 г.г. работал в МВД ККАССР Уз. ССР в отделе БХСС, председателем районного народного суда, членом Верховного суда ККАССР.

С 1989 - 1995 г.г. начальник юридического отдела Министерства образования Республики Казахстан.

В 1996 - 1999 г.г. работал по совместительству доцентом, зав. кафедрой «Административного права и психологии управления» Института повышения квалификации государственных служащих при Правительстве Республики Казахстан.

С 2006 -2008 г. г. доцент юридического факультета КНПУ им Абая по совместительству.

С 1996 г - 2000 г доцент, профессор, с 2001 г. заведующий кафедрой уголовно – правовых дисциплин юридического факультета Университета «Кайнар».

С 2008 года профессор кафедры «Уголовно - правовых дисциплин» юридического факультета Университета «Кайнар»

Автор более 40 научных трудов (учебных пособий, методических материалов и статей, в том числе:

1) Основы теории доказательств в уголовном праве, 2006. 130 стр.
2) Қылмыстық процестегі дәлелдеу теориясы. 2006 .130 бет .
3) Кеден ісін ұыймдастыру негіздері 2006. 147 бет.
4) Қылмыстық қуқық. Ерекше бөлім. 2007.-367 бет.
5) Уголовно -процессуальное право Республики Казахстан. 2008. 423 стр.
6) Қазақстан Республикасының қылмыстық іс жүргізу қықығы. Алматы 2008.-368 бет.

Условные сокращения и терминологическая семантика

РК – Республика Казахстан
КоАП РК – Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях 30 января 2001 г.
ГК РК – Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть, введена в действие 22 декабря 1994 г
ГК РК Гражданский кодекс Республики Казахстан. Особенная часть введена в действие 1 июля 1999 г.
ГПК - Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан 1999 г.
УК РК – Уголовный кодекс Республики Казахстан 1997 г.
УПК - Уголовно – процессуальный кодекс Республики Казахстан 1997 г.
УИК - Уголовно - исполнительный кодекс Республики Казахстан 1998 г.
ПВС РК – Постановление Верховного Суда Республики Казахстан.
НПВС РК – Нормативное Постановление Верховного Суда РК.
Налоговый кодекс РК – Кодекс Республики Казахстан « О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» от 2008 г.
ТК - Таможенный кодекс РК 2003.
Ст. – статья (статьи).
Ч - часть статьи.
1),2),3) подпункты части статьи.
Аксиома – исходное положение, принимаемое без доказательств.
Акт – (лат. actus) поступок, действие
Апелляция – обжалование решения суда в более высокую судебную инстанцию.
Дефиниция – определение, понятие
Кассация – (лат. –cassatio – отмена, уничтожение)
Компетенция – круг чьих – нибудь полномочий, прав.
Лицо - физическое и (или) юридическое лицо.
Латентный – скрытый.
Легализация – узаконить чью- либо деятельность.
Презумция – (лат. prfesuptio) – предположение
Реабилитация - (лат. reabilitacio)
Семантика – значение, смысл
Уполномоченный орган - государственный орган, действующий на основании закона, нормативно - правового акта, который вправе требовать на основе законодательства от граждан и организаций и т.п. исполнения определенных действий или воздержаться от их исполнения.
Фикция – вымысел, плод воображения.
Факт – (лат. factum – сделанное).
Функция – обязанность, круг деятельности.
Элемент – составная часть чего – нибудь.
Юриспруденция – совокупность юридических наук
Юрисдикция (лат. – jurisdictio) – судопроизводство.

ЦЕЛЬ И ЗАДАЧИ ДИСЦИПЛИНЫ

Цель курса «Административное процессуальное право РК» состоит в изучении студентами правовых основ государственного управления, получения навыков, необходимых для выполнения ими профессиональных задач.

Изучив дисциплину, студент должен:

Знать: общее понятие и сущность административного права, источники и принципы административного права, сущность и принципы государственного управления, механизм административно-правового регулирования, правовой статус граждан как субъектов административного права, понятие и значение исполнительных органов Республики Казахстан, правовой статус и полномочия Президента РК в сфере исполнительной власти, правовой статус государственных служащих в Республике Казахстан, правовой статус общественных объединении, организации, предприятии и учреждения, формы и методы государственного регулирования, акты государственного управления, понятие, значение и виды административного принуждения, понятие и виды административных правонарушений, понятие и стадии административного процесса, понятие и основания административной ответственности, понятие и виды административных взысканий, понятие административного производства, особенности производства по делам об административных правонарушениях.

Уметь: правильно применять законодательство об административных правонарушениях, разбираться в административных актах, понимать сущность и значение административного процесса.

Иметь представление: о роли государственного служащего в системе государственной службы, о производстве по делам об административных правонарушениях.

Пререквизиты. Дисциплина базируется на знания, умения и навыки, полученные при изучении следующих дисциплин: «Теория государства и права», «Конституционное право», «Уголовный процесс», «Экспетология».

Постреквизиты. Дисциплина обеспечивает необходимые знания, умения и навыки при изучении следующих дисциплин: «Правоохраниетльные органы.», «Административное право»,«Уголовное право», «Гражданскитй процесс» и курсы по выбору профилирующих дисциплин.

Введение

Административное процессуальное право или как, его сокращенно называют, административный процесс - самостоятельный учебный курс, введенный в программу обучения на юридических факультетах недавно. Согласно действующим государственным стандартам образования по подготовке юристов административное процессуальное право является обязательной составной частью знаний, получаемых в юридических вузах независимо от специализации.

Предлагаемое учебное пособие «административный процесс» представляет собой краткое изложение соответствующего учебного курса, ее изучение основывается на знании ряда других наук таких, как: философия, логика, психология и осуществляется в тесной взаимосвязи с правовыми и учебными дисциплинами (уголовное, административное, гражданское право, гражданский, уголовный процесс, арбитражный процесс, криминалистика, судебная экспертология и др.).

Пособие рассчитано на то, что общее изучение административного процессуального права всеми обучаемыми является основой их подготовки по овладению проблемами и понятиями административного процесса, умеющими на практике применять полученные знания в профессиональной деятельности.

В РК защиту прав по административным делам сегодня осуществляют, кроме судов общей юрисдикции, административные суды, на которых законом возложены обязанности, защищать права граждан и юридических лиц, вытекающие из административных - правовых отношений. Последнее становится особенно важным в наши дни, когда становление государственности сопровождается признанием приоритета прав человека и гражданина, развитием гражданского общества, реализации принципа разделения властей, формированием самостоятельной судебной системы. В этих условиях каждый практикующий юрист независимо от того, занимается ли он частной практикой или находится на государственной службе, должен обладать основательными знаниями в области административного процессуального законодательства.

Материалы пособия содержат все темы, которые соответствует содержанию действующей программы по данной дисциплине и Кодексу РК «Об административных правонарушениях», и изложены таким образом, что позволяет использовать его вне зависимости от вида занятий. Оно предназначено для общего ознакомления с предметом, а также для использования студентами на семинарских занятиях, и непосредственно, в подготовке к сдаче экзаменов по данной учебной дисциплине.

В пособии в простой, краткой форме изложены все основные вопросы производства по делам об административных правонарушениях в РК, необходимые для тщательного изучения и применения студентами полученных знаний в практической деятельности.

В законодательстве РК, а также в многочисленных ведомственных нормативных правовых актах, устанавливающих определенные процессуальные действия, отсутствует общая правовая основа административного процесса, которая четко бы регламентировала порядок совершения процессуальных действий органами (должностными лицами). Кроме того, учитывая происходящие в стране процессы по развитию гражданского общества и становлению правового государства, широкое применение административного законодательства в различных областях и сферах управления, вызывает необходимость в систематизации (кодификации) административно - процессуальных нормативно - правовых актов, т.е. принятия Административно - процессуального кодекса.

В настоящее время, в связи с тем что, административный процесс является новой учебной дисциплиной, а в выпускаемой юридической литературе отсутствуют учебники и учебные пособия, специально, посвященные курсу административного процессуального права, это обстоятельство послужило поводом для написания данной работы. Автор не претендует на основательность и завершенность данного учебного пособия, поскольку ряд вопросов административного процесса требуют дальнейшего совершенствования, которые в значительной степени зависят также от государства, которое должно систематизировать имеющиеся административно правовые процессуальные акты.

В предлагаемом пособии использованы нормативные акты, регулирующие административные процессуальные правоотношения, с учетом последних изменений в законодательстве по состоянию на 27 июля 2007, приводится перечень нормативно – правовых актов и рекомендуемой учебной литературы.

При написании учебного пособия были использованы административное и административно - процессуальное законодательство РК, труды известных российских ученых административистов, Козлова Ю.М., Лазарева Б.М, Салищевой Н.Г. Сорокина В.Д, Бахрах Д.Н., Тихомирова Ю.А, Габричидзе Б.Н, Коренева А.П, Старилова Ю.И, Застрожной О.К. Масленникова М.Я, Махина С.Н, Чернявского, Овсянко А.М., Розенфельд В.Г, казахстанских ученых - Жетписбаева Б.А, Ахметова Р.И., Баянова Е, Ибрагимова Х.Ю, Григорьева В.Н, Таранова А.А и др..

В связи с изложенным, автор надеется, что издание пособия по администраивному процессу восполнит в определленной мере пробел, имеющийся в учебной и учебно-методической литературе, позволит познакомить студентов в краткой и доступной форме с правилами применения административно -процессуального законодательства РК, при рсаамотрении и наложении администраивных взысканий, предусмотренных Особенной

частью действующего Кодекса РК «Об административных правонарушениях» и других законов, регулирующих администраивные правовые отношения..

Лекции

Тема 1. Предмет и система административного процессуального права

§ 1. Понятие, предмет, метод и наука административного процессуального права

Административное процессуальное право является одним из отраслей права. *Административное процессуальное право - это отрасль права, включающая в себя совокупность норм административного прав и процесса, регулирующих производство по делам об административных правонарушениях, т. е. рассмотрение, применение и исполнение постановлений суда, органов (должностных лиц) государственной власти о наложении административных взысканий к физическим и юридическим лицам.*

Для каждого из участников процесса по административному делу нормами административного процессуального права установлены процессуальные права и обязанности. Например, судьи специализированных административных судов, должностные лица государственных органов имеет право рассматривать и разрешать дела об административных правонарушениях, отнесенные к их ведению. Они несут ответственность и обязанности перед государством за соблюдение принципов законодательства об административных правонарушениях при рассмотрении административных дел (ст. 9 – 27 КоАП). При этом, закон подчеркивает исключительность компетенции суда при осуществлении производства по делам об административных правонарушениях по сравнению с должностными лицами государственных органов, также уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях (ст. 10 КоАП).

Лица в отношении, которого ведется производство по делу об административном правонарушении, имеют право знакомиться с протоколами, другими материалами дела, заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства, обжаловать вынесенный протокол об административном правонарушении и постановление по делу, присутствовать при исполнении постановлений о наложении административных взысканий. Наряду с комплексом процессуальных прав они несут и процессуальные обязанности: добросовестно пользоваться своими процессуальными правами, являться по вызовам должностных лиц государственных органов и суда

Каждое процессуальное действие участников производства по делам об административных правонарушениях выступает как результат осуществления им процессуальных прав и реализации обязанностей, предусмотренных законом.

Прежде чем изучать курс административного процессуального права в пределах учебной дисциплины, необходимо иметь четкое представление об основных исходных понятиях, таких как «предмет и метод административного процессуального права», «административное процессуальное право», «административный процесс», «наука административного процессуального права и её объект», «система административного процесса», «стадии административного процесса» и т.п..

Нормы административного процессуального права определяют весь ход рассмотрения дел об административных правонарушениях, устанавливают для каждого субъекта процессуальных отношений меру должного и возможного поведения.

Объектом правового регулирования норм административного процессуального права выступают общественные отношения в области производства по делам об административных правонарушениях.

Предметом регулирования административно-процессуального права выступают процессуальные действия правоприменительного и правоохранительного характера. Органы исполнительной власти совершают эти действия в связи с конкретными административными делами, требующими применения материальных норм данной отрасли. Результатом таких процессуальных действий являются постановления или протоколы органов (должностных лиц) исполнительной власти о наложении административных взысканий и т.д.

Отрасли права отличаются друг от друга особым методом правового регулирования. В самом общем виде метод правового регулирования представляет собой совокупность юридических приемов и способов воздействия, используемых законодателем при регулировании общественных отношений.

Метод *а*дминистративного процессуального права представляет императивный характер регулирования, в котором властеотношение проявляется в правовом положении субъектов правоотношений, характере административных правонарушений, системе приемов правового регулирования, правах и обязанностях участников отношений, и мерах административных взысканий.

Императивность метода правового регулирования заключается в том, что все административные процессуальные отношения выражаются отношениями власти и подчинения.

Под методом административного процессуального права понимается совокупность юридических приемов и средств воздействия административных процессуальных норм на отношения, возникающие в связи с рассмотрением административных дел судами и уполномоченными органами государственной власти.

Наука административного процессуального права. Наука административного процессуального права, относится к числу фундаментальных областей правовых знаний. Её значение определяется ответственной ролью административного процессуального права в регулировании общественных отношений при производстве по делам об административных правонарушениях

Наука административного процессуального права (процесса) изучает общественные отношения, складывающиеся в деятельности должностных лиц органов исполнительной власти и судов по рассмотрению административных дел и выполнению задач, возложенных на эти органы. Она исследует процессуальные нормы, которые неразрывно связаны с их применением в производстве по делам об административных правонарушениях, анализирует причины возникновения административных правонарушений, обобщает практику рассмотрения административных дел.

Таким образом, наука административного процессуального права представляет собой систему знаний о нормах данной отрасли права, теорию и практику процессуального регулирования административного производства, порядок и способы применения административного процессуального права при рассмотрении административных дел.

Кроме того, наука административного процессуального права имеет своим предметом вопросы теории и истории административного процессуального права.

В процессе изучения теории и судебной практики обнаруживаются те или иные недостатки или пробелы в действующем законодательстве. В связи с этим перед наукой административного процессуального права встает задача разработки обоснованных прогнозов по совершенствованию действующего административного законодательства и предупреждению административно-правовых правонарушений.

Источники административного процессуального права. Источниками административного процессуального права являются законодательные акты и международные договоры, заключенные Республикой Казахстан, в которых содержатся административно - процессуальные нормы, в той или иной степени, регулирующие производство по делам об административных правонарушениях.

Круг источников административного процессуального права, т.е. нормативных актов, содержащих процессуальные нормы, широк и многообразен. В познавательных целях

источники административного процессуального права объединяют в определенные группы по юридической значимости нормативного акта, в котором содержатся нормы процессуального права, выстраивая, таким образом, определенную «пирамиду» источников.

Административное процессуальное право - кодифицированное право. Основой для любой отрасли права, в том числе и кодифицированного административного процессуального права РК, является Конституция Республики Казахстан. Конституция РК имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики (ст. 4), содержит основные положения о государственных исполнительных органах и судебной власти, принципах ее функционирования и является непосредственным источником правоприменения в судебной практике вообще, и в частности при рассмотрении административных дел должностными лицами государственных органов.

Конституция РК содержит нормы наиболее общего характера, закрепляющие:

-организацию судебной системы, организационные и некоторые функциональные принципы правосудия (раздел VII– Суды и правосудие); право граждан на судебную защиту прав и свобод, право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 13); равенство всех перед законом и судом (ст. 14) и др.

После Конституции РК по юридической значимости и важности выступают законы «О судебной системе и статусе судей РК», «О прокуратуре» и др., в которых закрепляются нормы, детализирующие конституционные положения, касающиеся устройства судов, их системы, статуса судей, порядка назначения и основных принципов процесса.

Подробная регламентация процесса рассмотрения административных дел содержится в Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях, в некоторой степени в Гражданском процессуальном кодексе РК. Административный кодекс является стержневым законодательным актом среди источников административного процессуального права и выступает объектом изучения по всем темам учебного курса. В нем, в частности, детально регламентируются принципы административного процесса, определяются правила подведомственности и подсудности, состав участников по административным делам, доказательства, порядок производства по делам об административных правонарушениях, вынесения решения и обжалования, принятых должностными лицами и судами правовых актов..

Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях был принят 30 января 2001 г.. Он состоит из Общей и Особенной частей, 5 разделов, 44 глав и 879 статей (с изменениями и дополнениями на 27 июля 2007 г).

Раздел IV и V —посвящены производству по делам об административных правонарушениях, т.е. административному процессу и включает главы 33 по 42 ст. 577 - 705.

Раздел 5 регламентирует процессуальный порядок исполнения отдельных видов административных взысканий гл. 43 и 44 ст. 706 – 733.

С 2001 г. со дня принятия Административного кодекса по 27 июля 2007 г. Парламентом РК в законодательном порядке в Кодекс были внесены изменения дополнения к имеющимся статьям и принято 178 новых статьей, исключено из кодекса 27 статей.

Таким образом, КоАП является основным источником административного и административно - процессуального права, он постоянно находится в работе, реагирует на изменения, происходящие в общественных отношениях в государстве, поскольку содержит в себе нормы, определяющие задачи и принципы положений заложенные в общей части административного права и процесса, а также развернутые процессуальные регламенты, отражающие динамику деятельности должностных лиц государственных органов, суда и других участников производства по делам об административных правонарушениях.

Источники процессуальных норм, регулирующие, специфические, отдельные категории административных дел, содержатся в актах материального (регулятивного) права, чаще всего в следующих отраслевых законах РК:

- в Гражданском кодексе РК, в «Кодексе РК о налогах и других обязательных платежах

в бюджет», «О лицензировании», «О гражданстве РК», «О защите прав потребителей», «Об общественных объединениях», «О средствах массовой информации», « О борьбе с коррупцией» и др., в Трудовом Кодексе РК, в Кодексе РК « Об административных правонарушениях», в Таможенном кодексе РК, в постановлениях Конституционного Совета РК, нормативных постановлениях Верховного суда РК, в ряде других постановлениях Правительства, ведомственных положениях, правилах, инструкциях и т.п..

К источникам права также относятся международные соглашения и договоры по вопросам административно процесса, ратифицированные РК, которые являются ее правовой составной частью. Согласно ч. 4 ст. 1 КоАП РК: «международные договоры, ратифицированные, Республикой Казахстан имеют приоритет перед КоАП РК и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона».

Вопрос об источниках административно права тесно связан с вопросом действия процессуальных норм, которые определяются временным и пространственными пределами.

Действие процессуального закона в пространстве. В соответствии со ст. 4 Кодекса РК «Об административных правонарушениях», административным правонарушением, совершенным на территории РК, признается деяние, которое начато или продолжалось, либо было окончено на территории РК.

Согласно ч. 3 ст. 4 КоАП лица, совершившие административное правонарушение на континентальном шельфе, в исключительной экономической зоне, на судне, приписанном к порту РК и, которые находятся за пределами территории РК, на военном корабле или военном воздушном судне РК, независимо от места его нахождения несут административную ответственность по КоАП РК.

Дипломатические представители иностранных государств и иные иностранцы, пользующиеся иммунитетом, в случаях совершения на территории РК административных правонарушений несут ответственность в соответствии с нормами международного права.

Действие процессуального закона РК об ответственности за административные правонарушения во времени (ст. 5 КоАП РК). Закон устанавливает, что лицо, совершившее административное правонарушение подлежит ответственности на основании законодательства, действующего во время совершения этого правонарушения, то есть распространяется на правонарушение, совершенное до введения КоАП в действие, независимо от времени наступления последствий.

Согласно ст. 6 КОАП, Закон, отменяющий или смягчающий ответственность за административные правонарушения, имеет обратную силу, то есть распространяется на правонарушение, совершенное до введения этого закона в действие.

По общему правилу закон, устанавливающий или усиливающий ответственность за административное правонарушение или иным образом, ухудшающим положение лица, совершившего правонарушение, обратной силы не имеет. В области административно - правовых отношений это означает, что должен применяться закон, действовавший в момент возникновения рассматриваемого судом материально - правового отношения, хотя бы к моменту рассмотрения дела органами государственной власти и судом этот закон был уже отменен или изменен.

§ 2. Система административного процессуального права и связь с иными отраслями права

Применительно к административному праву «система» означает определенный порядок расположения процессуально – правовых норм в их определенной последовательности, образующие, целостность, единство, органическую связь действий.

По словарю С.И. Ожегова, «система это определенный порядок в расположении и связи действий». Систему административного процессуального права образуют совокупность норм, регламентирующие порядок возбуждения, рассмотрения и разрешения

административных дел судами, а также органами, уполномоченными рассматривать эти дела (Раздел 3 КоАП).

Административное процессуальное право объединяет нормы и правовые институты, регламентирующие наиболее общие черты производства по делам об административных правонарушениях.

По содержанию оно включает в себя следующие институты:

1) основные положения административного процессуального законодательства;
2) задачи и принципы производства по делам об административных правонарушениях;
3) подведомственность дел;
4) участники производства по делам об административных правонарушениях;
6) доказательства и доказывание;
7) меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях;
8) возбуждение дел об административных правонарушениях;
9) процессуальные сроки;
10) судебные извещения и вызовы органов государственного управления;
11) рассмотрение административных дел;
12) пересмотр не вступивших в силу постановлений по делам об административных правонарушениях;
13) пересмотр, вступивших в силу постановлений по делам об административных правонарушениях и определений по результатам рассмотрения жалоб, протестов;
14)Реабилитация, возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях;
15) особенности производства по делам лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от административной ответственности.
16) исполнение постановлений о наложении административных взысканий

1. Связь административного процессуального права с иными отраслями права.

Административное процессуальное право взаимосвязано со многими отраслями права, такими как:

- государственное право (конституционное право и др.);
- гражданское, уголовное, административное, трудовое, налоговое, международное право и др.);
- гражданский процесс, уголовный процесс, арбитражный процесс.

Основные принципы организации и деятельности органов государственной и судебной власти, установленные Конституцией РК находят свое выражение в административном процессуальном и конституционном праве. Нормы конституционного права являются основополагающими для административного процессуального права и имеют большое значение, поскольку на основе этих норм происходит процессуально – правовое регулирование производства по делам об административных правонарушениях. Например, наличие государственной и судебной власти, установленной Конституцией РК, служит одним из условий, придающих законную силу постановлений этих ветвей власти. Поэтому конституционные права и свободы граждан, в случае их нарушения, находят свое реальное выражение в судебной защите административными или гражданскими процессуальными средствами.

В соответствии ст. 27 КоАП, по заявлению лица, в отношении которого ведется административное дело **(любое дело, предусмотренное особенной частью КоАП)** должно быть рассмотрено судьей, поскольку закон предоставляет физическим и юридическим лицам, право обращаться в суд за защитой своих прав и свобод.

Следует отметить, что административное процессуальное право, особенно, тесно связано с гражданским и уголовным процессуальным правом. Эта связь проявляется, в общих принципах осуществления правосудия, в институтах подведомственности, рассмотрения дел, в особенностях предмета и процесса доказывания, общими мерами

процессуального принуждения и др.

Основные положения гражданского судопроизводства в равной мере применяются и в административном процессе, в особо исковом производстве: например, по заявлениям о защите избирательных прав граждан и общественных объединений, участвующих в выборах и референдумах; по делам об оспаривании постановлений органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях; об оспаривании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих; об оспаривании законности нормативных правовых актов; обращении прокурора о признании актов и действий органов и должностных лиц не соответствующих закону.

Общие принципы гражданского процесса применяются также при рассмотрении судами административных дел в вышестоящих судебных инстанциях, при исполнении постановлений о наложении административных взысканий и т.п. Отдельные положения уголовного права, такие как, элементы состава преступления, обстоятельства, исключающие ответственность лица совершившего преступление, аналогичны с положениями при производстве дел об административных правонарушениях. Кроме того, возбуждение административного дела собирание доказательств и процесс доказывания, принятие мер обеспечения производства по делам об административном правонарушении, предусмотренные главами 35, 36,37 КоАП, сходны с понятиями, имеющимися в уголовном процессе (раздел 4 УПК), а в отдельных случаях с аналогичными положениями и понятиями в гражданском процессе.

§ 3. Задачи административного законодательства и виды производства по делам об административных правонарушениях

Законодательство об административных правонарушениях состоит из Кодекса РК об административных правонарушениях и принимаемых в соответствии с ним законов Республики Казахстан об административных правонарушениях.

Статья 7 КоАП определяет задачу законодательства об административных правонарушениях, как «охрану прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, здоровья, санитарно - эпидемиологического благополучия населения, окружающей среды, общественной нравственности, собственности, общественного порядка и безопасности, установленного порядка осуществления государственной власти, охраняемых законом прав и интересов организаций от административных правонарушений, а также предупреждение их совершения». Для осуществления этой задачи закон устанавливает основания и принципы административной ответственности, определяет, какие деяния являются административными правонарушениями и виды взысканий, налагаемые за их совершение, а также какое административное взыскание, каким государственным органом (должностным лицом) и в каком порядке может быть наложено на лицо, совершившее административное правонарушение.

Нарушение административно - процессуальных норм обычно происходит при производстве процессуальных действий по делам об административных правонарушениях (при принятии решения о возбуждении дела, составлении протоколов, расследовании, доставлении, задержании, рассмотрении дела, вынесения и исполнения постановления и др.)

. В этой связи закон (ст. 577 КоАП) ставит перед органами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях **задачи** «своевременного, всестороннего, полного и объективного выяснения обстоятельств каждого дела, разрешения его в соответствии с законом, обеспечения исполнения вынесенного постановления, а также выявления причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений». Для осуществления указанных задач для судей и органов (должностных лиц) в КоАП определен порядок производства по делам об административных

правонарушениях.

Кроме того, законом установлен порядок наложения судом административных взысканий *в* процессе рассмотрения административного дела (например, лиц, нарушивших общественный порядок в зале судебного заседания ст. 327 УПП, ст. 118 ГПК). В таких случаях закон рекомендует применять положения ***Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях» и соответственно Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан и Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (ст.578 КоАП).***

Установленный законом порядок производства по делам об административных правонарушениях должен обеспечить защиту от принятия мер необоснованного задержания, привлечения к административной ответственности, наложения административного взыскания, от незаконного ограничения прав и свобод человека и гражданина.

В случае признания невиновности лица в совершении административного правонарушения, судья, орган (должностное лицо) уполномоченное рассматривать дела об административных правонарушениях должен принять все предусмотренные законом меры по реабилитации лица и возмещения вреда, причиненных незаконными действиями судьи, органа (должностного лица) уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях.

В самом общем виде административный процесс призван решать задачи справедливого применения мер административного взыскания к виновным и полную реабилитацию невиновного лица.

Указанные задачи связаны между собой и вытекают одна из другой, они направлены на обеспечение законного решения и справедливого назначения меры взыскания судом и органом (должностным лицом) уполномоченным рассматривать административные правонарушения

Виды административного производства. Все действия судьи, суда, органа (должностного лица), других участников процесса, связанные с рассмотрением дела, вынесением решения, его обжалованием, исполнением, могут совершаться только в рамках норм действующего административного процессуального закона, и поэтому являются процессуальными действиями, совокупность которых по существу и образует административный процесс (административное производство).

Административное производство охватывает процессуальные действия суда, органов (должностных лиц) уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, других участников процесса, их процессуальные права и обязанности.

Суду, органам (должностным лицам) другим участникам процесса для достижения целей, законом предоставляются определенные процессуальные права с возложением на них соответствующих процессуальных обязанностей. Процессуальные права физических и юридических лиц и их обязанности реализуются в ходе процесса. Например, право на обращение в суд, орган (к должностному лицу) реализуется путем подачи, заявления, жалобы, в которых выражается право на защиту против незаконных действий судьи или органа (должностного лица). Права лица, совершившее административное правонарушение и потерпевшего от правонарушения обеспечиваются их участием в судебном заседании или коллегиальном органе или вышестоящем органе (у должностного лица) соответствует обязанности этих органов надлежащим образом известить виновного и потерпевшего, а также их представителей о времени и месте рассмотрения дела об административных правонарушениях. Участники процесса вступают с судом и с органами (должностными лицами) как властным органом в общественные отношения, регулируемыми нормами административного процессуального права - в административные процессуальные отношения.

. В юридической литературе, в зависимости от характера административных материальных правоотношений, являющихся предметом рассмотрения судьей и органом (должностным лицом), в административном процессе, условно выделяют следующие виды

административных производств:

1)производство по обращению граждан с жалобами, заявлениями, предложениями;

2) производство по делам об административных проступках;

3) производство по делам о поощрениях;

4) производство по применению мер пресечения;

5) производство по делам об административных правонарушениях.

.

§ 4. Стадии административного процесса

Административное производство по каждому делу начинается и последовательно проходит несколько этапов, называемых стадиями процесса. *Под стадией производства по делам об административных правонарушениях (процесса) понимается совокупность последовательно совершаемых процессуальных действий по конкретному делу, объединенных соответствующей процессуальной целью.*

В производстве по делам об административных правонарушениях можно выделить следующие стадии:

1**) стадия возбуждения административного дела**, на основе изучения материалов с целью определения признаков административного правонарушения. На этой стадии происходит ознакомление судьи, (должностного лица) с материалами об административном правонарушении с целью установления состава правонарушения, в действиях правонарушителя, определения обстоятельств, исключающие производство по делу (ст. 643 КоАП). Затем следует возбуждение административного дела судьей, органом (должностным лицом), которое заключается в составлении протокола.

2) **стадия расследования дела**, в результате которого судьей, органом (должностным) лицом наряду с составлением протокола, совершаются такие процессуальные действия, как административное задержание нарушителя, нередко, доставление его в суд или орган уполномоченный налагать административные взыскания, собирание доказательств и проведение иных процессуальных действий, предусмотренных КоАП.

3) **стадия рассмотрения дел об административных правонарушениях**. Это основная и обязательная стадия административного процесса, где происходит разбирательство дела по существу. На этой стадии судьей, органом (должностным лицом) решается вопрос о месте рассмотрения дела об административном правонарушении, выясняется вопрос о подведомственности дел, правильности составления протокола, обстоятельств, исключающих производство по делу, вопрос об отводе судьи, должностного лица. Затем рассматривается дело об административном правонарушении, которое заканчивается вынесением протокола или постановления о наложении административного взыскания или прекращением производства по делу и т. п

4) **стадия по пересмотру не вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях (апелляционная инстанция).** Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицом, в отношении которого вынесено административное взыскание, потерпевшим и их представителями, адвокатом.

Постановление органа (должностного лица), постановление судьи специализированного районного и приравненного к нему административного суда о наложении административного взыскания может быть обжаловано, опротестовано прокурором в вышестоящий суд.

На данной стадии по жалобе, протесту, суд или вышестоящий орган проверяет обоснованность и законность решения, вынесенного судом или должностным лицом на стадии первоначального рассмотрения дела. Рассмотрев жалобу, протест по делу об административном правонарушении апелляционная инстанция исходя, из материалов дела выносит одно из следующих решений: об оставлении постановления без изменения, об изменении постановления, об отмене постановления и прекращении дела, об отмене

постановления и вынесения нового постановления по делу.

5) **исполнение постановления о наложении административного взыскания**. После истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, оно вступает в законную силу. На этой стадии постановление о наложении административного взыскания приводится в исполнение. Однако, при наличии обстоятельств, делающих исполнение постановления о наложении административного взыскания за отдельные виды административных правонарушений невозможным в установленные законом сроки, судья, орган (должностное лицо), вынесшее постановление, могут по заявлению лица, в отношении которого вынесено постановление отсрочить или рассрочить исполнение постановления или освободить от исполнения административного взыскания.

6)**производство в суде надзорной инстанции.** Вступившие в законную силу постановления судьи специализированных административных и приравненного к нему административного суда, определения председателей указанных судов, по протесту Генерального прокурора, его заместителей, прокуроров областей и приравненных к ним прокуроров и их заместителей рассматриваются коллегиями областных и приравненных к ним судов.

Следует отметить, что стадии: возбуждения, расследования, рассмотрения и принятия решений по административному делу совершаются должностными лицами в процессе производства по делам об административных правонарушениях, вместе с тем эти стадии административного процесса могут иметь место в суде первой инстанции, апелляционной и надзорной инстанциях. Указанные стадии отличаются друг от друга содержанием и спецификой рассмотрения административного дела.

Тема 2. Принципы административного процессуального права

§ 1. Понятие принципов административного процессуального права

Принципы – центральные понятия, стержневые начала всей системы процессуальных законов, которые отражают суть, характер и, основные черты административного процессуального права. Принципы административного процессуального права представляют собой разновидность общеправового принципа (конституционного, гражданского, уголовного, уголовно- процессуального и др.), выражают его фундаментальные, общетеоретические положения, основополагающие правовые идеи. Термин «принцип» на латинском языке «principium» означает – «начало», «первооснову».

Принципы любой отрасли права, в том числе административного процессуального, права тесно взаимосвязаны и образуют одну логико-правовую систему. Только взятые вместе в качестве системы они характеризуют административное процессуальное право как фундаментальную отрасль права и определяют публичный характер административного производства, построенного, прежде всего на началах, равенства лиц перед законом, презумпции невиновности и т. д.

Принципы административного процессуального права выражаются как в отдельных нормах наиболее общего содержания, так и в целом ряде процессуальных норм, в которых гарантии реализации права находят свое выражение на основе общих правовых предписаний. Поскольку принципы административного права осуществляются в процессуальной деятельности, постольку они не только принципы права, но и принципы административного процесса.

Следует иметь в виду, что нарушение одного принципа, например, независимости судей, может привести к нарушению другого принципа — законности или всей цепи принципов. Одни принципы в этой системе можно рассматривать в качестве гарантий реализации других.

С учетом изложенного, можно сделать вывод, что принципами административного

процессуального права являются основные идеи, представления о суде, органах, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, которые закреплены в нормах административного процессуального права и вследствие этого становятся его основными положениями, качественными особенностями, определяющими характер процессуального права, порядок его осуществления и перспективы дальнейшего развития.

Большое значение принципы процессуального права имеют и для правоприменительной деятельности, они определяют основные формы и методы деятельности судьи и органов (должностных лиц) по административным делам, сущность процессуальной формы административного производства. Кроме того, значение принципов административного производства заключается также в том, что их нарушение в зависимости от характера и сущности влечет признание состоявшегося производства по делу недействительными, отмену вынесенных в ходе такого производства решений или либо признание собранных при этом материалов, не имеющих силы доказательства (ст.8 КоАП РК).

Под классификацией принципов понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации принципов административного процесса. Принципы административного процессуального права делятся по их содержанию и сфере распространения (общеправовые, межотраслевые, отраслевые принципы и принципы отдельных правовых институтов).

Общеправовые принципы — это принципы, которые присущи всем отраслям права, в том числе и административному процессуальному праву. Ими являются, гуманизм, законность, гласность.

Межотраслевые принципы — это принципы гражданского процессуального, административного процессуального, уголовно-процессуального, арбитражного и некоторых других отраслей права. К ним следует отнести принципы независимости судей, равенство лиц (физических и юридических) перед законом и судом, презумпция невиновности, национального языка производства, гласности, свободы обжалования, судебной защиты прав, свобод и законных интересов лица.

Принципы административного процессуального права можно выделить, в две большие группы:

1)*организационно-функциональные*, т. е. определяющие устройство судов, в том числе специализированных районных и приравненных к ним административных судов и органов государственной власти, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в административном производстве.

2) *функциональные,* определяющие только процессуальную деятельность судьи, органов (должностных лиц) и других участников административного процесса. К таким принципам относятся: принцип законности, принцип гласности, равенства лиц перед законом и пр.

Эти две группы принципов находятся во взаимной связи, причем нередко один и тот же принцип выступает как организационно-функциональный, и как функциональный. Деление принципов на две группы до некоторой степени носит условный характер.

К числу принципов административного процесса закон (глава 2 , ст. .9 – 27 КоАП РК) относит:

- законность;
- исключительная компетенция суда;
- равенство лиц перед законом;
- презумпция невиновности;
- принцип вины;
- недопустимость повторного привлечения к административной ответственности;
- принцип гуманизма;
- неприкосновенность личности;

- уважение чести и достоинства личности;
- неприкосновенность частной жизни.
- неприкосновенность собственности;
- независимость судей;
- язык производства;
- освобождение от обязанности давать свидетельские показания;
- обеспечение прав на квалифицированную юридическую помощь;
- гласность производства по делам об административных правонарушениях;
- обеспечение безопасности в ходе производства;
- свобода обжалования процессуальных действий и решений-
судебная защита прав, свобод и законных интересов лица.

Поскольку принципы процесса являются общеправовыми и присущи всем отраслям права, рассмотрим, некоторые виды принципов из числа перечисленных.

Принцип законности (ст. 9 КоАП). Суд, органы (должностные лица) в производстве, по делам об административных правонарушениях, руководствуясь нормами материального и процессуального права, обязаны точно соблюдать требования Конституции Республики Казахстан, КоАП, международные договора, обязательства РК, нормативные постановления Конституционного Совета РК и Верховного Суда РК иные законы, предусматривающие административную ответственность.

Административные правонарушения и меры административно-правового воздействия, налагаемые за их совершение, определяются только Кодексом РК «Об административных правонарушениях». В этой связи, никто не может быть подвергнут административному взысканию, мерам административно-правового воздействия или мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе, как на основаниях и в порядке, установленных КоАП.

Точное и неукоснительное соблюдение и правильное применение принципа законности тесно связано с такими принципами административного процесса как, независимость судей и подчинение их Конституции РК и закону, равноправию сторон, гласности судебного разбирательства и других положений КоАП РК.

Следует отметить, что Конституция Республики Казахстан имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики Казахстан. В случае противоречия между правилами, установленными законом и Конституцией Республики Казахстан, действуют положения Конституции.

Закон предусматривает право суда обратиться с представлением в Конституционный Совет, если он признает, что закон или иной правовой акт, подлежащий применению в административном производстве по делам об административных правонарушениях, ущемляет конституционные права и свободы человека и гражданина. В таких случаях, суд должен приостановить производство по делу, обратиться по спорному вопросу в Конституционный Совет РК, который в своем постановлении должен дать решение спорного вопроса.

Следует иметь в виду, что нарушения закона судом, органами (должностными лицами), при производстве по делам об административных правонарушениях являются недопустимым обстоятельством и влекут за собой установленную законом дисциплинарную, административную и уголовную ответственность. Принятые судом, органами (должностными лицами) в процессе производства по делам об административных правонарушениях необоснованных нормативных актов (материальных и процессуальных норм, в том числе определений, протоколов и постановлений) признаются недействительными и подлежащих отмене.

Принцип исключительности компетенции суда (ст. 10 КоАП). Согласно ст. 75 Конституции РК, ст. 1 Закона РК «О судебной системе и статусе судей РК» судебная власть осуществляется только судами в лице постоянных судей посредством гражданского, уголовного и иных форм судопроизводства. К иным формам производства следует отнести и

судопроизводство по делам об административных правонарушениях.

Правосудие по административным делам осуществляется только судом по правилам, установленным административным процессуальным законодательством. Другие государственные и общественные органы не вправе присваивать себе полномочия судьи или функции судебной власти и разрешать дела, отнесенные законом к исключительному ведению суда. Обращения, заявления и жалобы, подлежащие рассмотрению в судебном порядке, не могут быть рассмотрены никакими другими органами, должностными или иными лицами.

Закон не допускает учреждение чрезвычайных или специальных судов, под каким бы то ни было названием. Решения принятые чрезвычайными, а также иными незаконно учрежденными судами юридической силы не имеют и исполнению не подлежат. В этой связи, присвоение властных полномочий суда кем бы то ни было влечет ответственность, предусмотренную законом.

Принцип равенства лиц перед законом (ст. 11 КоАП). Производство по административным делам осуществляется на началах равенства лица перед законом и судом, которое гарантируется ст. 14 Конституции РК. При этом не имеет значения обстоятельства их происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии и характера занятий, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам.

В соответствии с законом, равенство лиц перед законом означает также, что в ходе административного производства никому из лиц (физических или юридических) не может быть отдано предпочтение и ни одно из них не может подвергаться дискриминации по мотивам места их нахождения, организационно-правовой формы, подчиненности, формы собственности и других обстоятельств.

Однако принцип равенства всех перед законом предусматривает определенные условия административного производства в отношении лиц, обладающих иммунитетом от административно-правовой ответственности, которые установлены Конституцией РК, КоАП законами и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан

Необходимо отметить также, что в современных условиях международные стандарты и принципы доступа к правосудию, отражены в резолюциях и рекомендациях Совета Европы и ряде других международно-правовых документов.

Принцип независимости судей. В соответствии с ч. 1 ст. 77 Конституции РК и ст. 20 КоАП судья при отправлении правосудия независим и подчиняется только Конституции Республики Казахстан и закону.

Судьи и суды должны рассматривать и разрешать административные дела в условиях, исключающих постороннее воздействие на них. Какое-либо вмешательство в деятельность судей по отправлению правосудия любых государственных органов, органов местного самоуправления, общественных организаций и должностных лиц недопустимо и влечет ответственность по закону. По конкретным делам судьи никому не подотчетны. Независимость судьи обеспечивается гарантиями, установленными ст. 79 Конституции Республики Казахстан, ст. 25, 26 Закона РК «О судебной системе и статусе судей РК» и ст. 20 КоАП.

Принцип языка производства (ст.. 21 КоАП). Производство по делам об административных правонарушениях в РК ведется на государственном языке. В необходимых случаях, в производстве наравне с государственным языком употребляется русский язык и другие языки.

Перед рассмотрением дела, в зависимости от языка, на котором рассматривается дело об административном правонарушении судья, органы (должностные лица), своим постановлением определяют язык производства по рассматриваемому делу. В случае производства по одному и тому же делу, оно осуществляется на установленном первоначально постановлением судьи, органа (должностного лица) языке судопроизводства.

Участвующим в деле лицам, не владеющим или недостаточно владеющим языком,

производства, суд, орган (должностное лицо) разъясняет и обеспечивает им право бесплатно пользоваться услугами переводчика, делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать при рассмотрении дела на родном или другом языке, которым он владеет.

Кроме того, лицам, участвующим в производстве судьи, органы (должностные лица) должны бесплатно обеспечить перевод на язык производства необходимые материалы по рассматриваемому делу, изложенного на другом языке, а также перевод на язык производства которым они владеют. Процессуальные документы, подлежавшие вручению правонарушителю и потерпевшему, должны быть переведены на их родной язык или другой язык, которым они владеют.

Принцип гласности производства по делам об административных правонарушениях (ст. 24 КоАП). Гласность – черта подлинной демократии, это открытая и полная информация о любой общественно – значимой деятельности (Словарь С.И. Ожегова). В административном производстве разбирательство дел во всех судах и во всех судебных инстанциях, во всех органах (должностными лицами) проводится, открыто, что является предпосылкой вынесения судьей, органами (должностными лицами) законных и обоснованных решений по делам об административных правонарушениях, а также возможности оценки обществом работы этих органов.

Граждане имеют право на свободный доступ в зал судебного заседания, где проходит слушание по делу об административных правонарушениях Лица, участвующие в деле, и физические лица, присутствующие при открытом производстве, имеют право фиксировать письменно или с использованием аудиозаписи ход производства с занимаемых ими мест в помещении, где осуществляется производство. Надо иметь в виду, что кино- и фотосъемка, видеозапись, прямая радио- и телетрансляция в ходе производства допускаются по разрешению суда, органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях, с учетом мнения лиц, участвующих в деле. Эти действия не должны мешать нормальному ходу производства и могут быть ограничены во времени.

Статья. 24 КоАП предусматривает порядок рассмотрения дела об административных правонарушениях, содержащим сведения, составляющие государственные секреты, тайну усыновления (удочерения), сохранения личной, семейной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны, сведений об интимных сторонах жизни граждан, иные обстоятельства, препятствующие открытому разбирательству. Кроме того, в случаях, нарушения порядка в судебном заседании присутствующими, суд вправе удалить из зала граждан, не являющихся участниками процесса и продолжить рассмотрение дела.

Вместе с тем, закон допускает ограничения в оглашении в открытом судебном заседании личной переписки и личных телеграфных сообщений граждан. Они могут быть оглашены только с согласия лиц, между которыми происходили эти переписка и телеграфные сообщения. В случае несогласия, личная переписка и личные телеграфные сообщения этих лиц могут быть оглашены и исследованы только в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании фото- и кинодокументов, звуко - и видеозаписей, а также сообщений, полученных при помощи иных технических средств, содержащих сведения личного характера.

При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании могут присутствовать лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

Следует иметь в виду, что законом не допускается присутствие в зале судебного заседания лиц моложе шестнадцати лет, кроме случаев, когда они участвуют в деле в качестве потерпевшего, или свидетеля.

Принцип судебной защиты прав, свобод и законных интересов лица (ст. 27 КоАП). Данный принцип сформулирован в ст. 13 Конституции РК, ст. 27 КоАП и других нормах процессуального законодательства.

Содержанием указанного принципа являются следующее:

1) возможность каждого лица в порядке, установленном КоАП, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых конституционных прав, свобод или охраняемых законом интересов. Государственные органы, юридические лица или граждане имеют право обратиться в соответствующий суд с заявлением о защите прав и охраняемых законом интересов в случаях, предусмотренных законом.

2) возможность прокурора обратиться в суд с иском (заявлением) в целях осуществления возложенных на него обязанностей и для защиты прав граждан, юридических лиц, общественных и государственных интересов.

3) возможность у сторон и иных лиц, участвующих в административном процессе, широких процессуальных прав, позволяющих возложить на суд обязанности оказывать им содействие в их осуществлении. При этом в качестве наиболее общих условий возникновения права на обращение в суд выступают процессуальная правоспособность и подведомственность. Отказ от права на обращение в суд недействителен, если он противоречит закону или нарушает чьи-либо права и охраняемые законом интересы;

4) наличие исчерпывающего перечня оснований для возвращения заявления, оставления его без движения, приостановления или прекращения производства по делу либо оставления заявления без рассмотрения. Доступность судебной защиты связана с широкой возможностью апелляционного или надзорного обжалования решения судьи и органов (должностных лиц), с участием лица, в отношении которого вынесен протокол или постановление судьи в реальном исполнении судебного решения на стадии исполнительного производства;

5) подведомственность, подсудность дел, предусмотренная законом, не может быть изменена без согласия лица, в отношении которого возбуждено административное производство.

Следует иметь в виду, что вышестоящий суд не вправе изъять дело из производства нижестоящего суда и принять его к своему производству без согласия лиц, в отношении которого рассматривается дело об административном правонарушении.

Тема 3. Административная ответственность и административные процессуальные правоотношения

§ 1. Понятие и основания административной ответственности

Административная ответственность - это применение государственными органами, должностными лицами, установленных государством мер административного взыскания к физическим и юридическим лицам, совершившим административное правонарушение.

В настоящее время в Казахстане действует большое количество нормативно - правовых актов, составляющих основу административной ответственности для применения взысканий за нарушение административных правил. К их числу можно отнести, положения, инструкции и правила. Например, такие правила, как: дорожного движения, поведения в общественных местах, правила охоты, рыбной ловли, санитарно - эпидемиологические, охраны окружающей среды, торговли, охраны природных ресурсов, по технике безопасности и охране труда, правила воинского учета, пограничного режима, режима чрезвычайного положения, санитарные, ветеринарные и множество других.

Многие законы РК, например такие как « О железнодорожном транспорте», «Об автомобильном транспорте», «О лицензировании», «О таможенном деле», «О недрах и недропользовании», и др. представляют законодательные основы для административной ответственности.

Особое значение в системе имеющегося законодательства и нормативно - правовых актов имеет действующий Кодекс РК об административных правоотношениях, принятый в

январе 2001 года. Кодекс об административных правоотношениях регулирует широкий круг деятельности государственных и негосударственных органов, граждан и лиц без гражданства. Нормативную основу административной ответственности, содержащаяся в КоАП, составляет система действующих норм административного кодекса, устанавливающие:

1) составы административных правонарушений;
2) круг субъектов, уполномоченных налагать административные взыскания;
3) систему административных взысканий и принципы их наложения;
4)порядок привлечения к ответственности, ее процессуальное оформление;
5)исполнение постановлений о наложении административных взысканий..

Административные правонарушения (проступки) могут повлечь различные виды правовой ответственности, такие как уголовная, дисциплинарная, административная и материальная, а также применение мер общественного воздействия.

Согласно КоАП, административный проступок - это противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие лица, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления, за которое предусмотрена административная ответственность. Административный проступок, как посягательство на общественные отношения, регулируется нормами не только административного права, но и нормами гражданского, трудового, и др. отраслей права. От смежных с ними правонарушений, административные правонарушения отличаются меньшей степенью своей общественной опасности. Поэтому следует говорить о вредности проступка, а не общественной опасности административного деликта (проступка).

Следует отметить также, что применение к лицу любого вида административного взыскания по КоАП, не влечет судимости.

2. Понятие административных процессуальных правоотношений и их признаки

Административные процессуальные правоотношения возникают при осуществлении производства по делам об административных правонарушениях, *между судом, органами (должностными лицами) и лицом,* в отношении которого возбуждено дело об административных правонарушениях, другими лицами, участвующими в процессе с момента возбуждения дела, его рассмотрения, вынесения судом, органами (должностными лицами) по нему решения и его исполнения. Вступление лица, совершившего административное правонарушение, других лиц в правоотношения с судом, органами (должностными лицами) регулируются нормами административного процессуального права, действия которых при производстве дел об административных правонарушениях образуют правоотношения называемыми в теории административными процессуальными правоотношениями.

Административные процессуальные правоотношения характеризуются следующими признаками:

- носят правовой характер, возникают на основе норм административного или гражданского процессуального права и являются необходимой предпосылкой возникновения процессуальных отношений по конкретному делу;
- имеют волевой характер отношений, которые проявляется индивидуально и сознательно по воле и инициативе конкретных субъектов (лица, совершившего правонарушение, потерпевшего, прокурора, свидетеля и т. д.);
- суд, органы (должностные лица), лицо, привлекаемое к административной ответственности, являются главными и обязательными участниками производства по делам об административных правонарушениях. В отсутствии лица (субъекта состава административного правонарушения), или судьи, органа (должностного лица) производство по делам об административных правонарушениях не может возникнуть;

- носят властный (императивный) характер отношений. Субъекты процессуальных отношений неравноправны, суд как орган государства, обладает большими властными полномочиями по отношению к остальным участникам правоотношений, органам (должностным лицам), лицам, совершившим административное правонарушение, потерпевшего, свидетеля и т. д;

- имеют широкий круг субъектов административных процессуальных правоотношений, это многочисленные органы исполнительной власти государства и их должностных лиц (по КоАП примерно 50), уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать по ним взыскания, участники производства по административным делам (граждане, юридические лица), взаимосвязь их прав и обязанностей;

- множественности объектов процессуальных правоотношений, возникающих в связи с рассмотрением и разрешением административных дел по материальным и нематериальным благам (здоровье, собственность, ценности, работа, услуги, информация, интеллектуальная деятельность, нематериальные блага).

Административные процессуальные правоотношения являются средством применения и реализации административных, гражданских, трудовых, налоговых и др. норм права.

§ 3. Предпосылки возникновения административных процессуальных правоотношений

Предпосылками возникновения административных процессуальных правоотношений являются:

- нормы административного процессуального права;
- правосубъектность участников административных процессуальных правоотношений (правоспособность и дееспособность) лиц, участвующих в деле.

Нормы административного процессуального права являются наиболее важной предпосылкой, возникновения административных процессуальных отношений. Известно, что нормы права - это общеобязательные формально определенные правила поведения индивида, охраняемое от нарушений принудительной силой государства. Нормы административного процессуального права, регулируют отношения участников процесса, их права и обязанности, возникающие в производстве по делам об административных правонарушениях. При этом процессуальные нормы, регулируют особо определенные отношения участников процесса между судом, органами (должностными лицами) с одной стороны и между, лицом, совершившим административное правонарушение, потерпевшим, их защитниками и законными представителями, а также иными участниками с другой.

Административным процессуальным нормам, как и нормам других отраслей права присущи общие признаки. Это – принятие норм только государством; их общеобязательность, общий характер; они применяются лишь при рассмотрении административных дел; специфичность применения государственного принуждения по обеспечению своевременного проведения производства по делам об административных правонарушениях и правильного вынесения административных взысканий. Кроме того, процессуальные нормы регламентируют правила должного поведения участников производства.

В целях эффективного использования норм административного процессуального права они объединены в процессуальные институты (разделы, главы) в строгом соответствии с последовательностью развития производства.

Таким образом, *административные процессуальные правоотношения - это отношения между участниками процесса и судом, органами (должностными лицами), урегулированные нормами административного процессуального права по поводу производства по делам об административных правоотношениях, принятия по ним решения*

и его исполнения.

Правосубектность участников административных процессуальных отношений. В юридической литературе под правосубъектностью понимаются объединенное общее понятие правоспособности и дееспособности. Важным, необходимым условием возникновения административных процессуальных правоотношений является административная процессуальная правоспособность. Административная процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, имеющими согласно законодательству РК право на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 27 КоАП).

Административная **процессуальная правоспособность** – это предоставленная законом возможность субъекта административного производства иметь процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности (ст. 27 КоАП).

Правоспособность лиц участвующих в административном производстве определяется КоАП и соответствующими законодательными актами, определяющие цели и задачи их деятельности (законы о суде, органах исполнительной власти, о государственных служащих, о прокуратуре, адвокатуре и т. д.).

Административная процессуальная правоспособность связана с правоспособностью лица в материальном праве. Она является только возможностью процессуальной защиты прав лица. Для того чтобы личными действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности лицо должно обладать еще и процессуальной дееспособностью

Административная **процессуальная дееспособность** — способность лица, совершившего административное правонарушение отвечать за свои действиями, осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности в суде, в органах (должностными лицами) и поручать представителю ведение дела в суде (ч. 1 ст. 586 КоАП).

Административная процессуальная дееспособность юридических лиц в полном объеме возникает с момента регистрации всех необходимых документов в органах юстиции, а в некоторых случаях и получения лицензии на право осуществления определенной деятельности, т.е. совпадает с возникновением административной процессуальной правоспособности

Административная процессуальная дееспособность граждан по общему правилу принадлежит в полном объеме лицу достигшего 16 летнего возраста.

§ 4. Субъекты и объект административных процессуальных правоотношений

К субъектам административных процессуальных правоотношений относятся лица, участвующие в производстве по делам об административных правонарушениях Права и обязанности субъектов, как участников административных процессуальных отношений урегулированы законом (главы 4, 31, 32, 34 КоАП).

Согласно ст. 538 КоАП субъектами административных процессуальных отношений являются:

1) судьи специализированных административных судов;

2) судьи районных судов (где отсутствуют специализированные административные суды);

3) должностные лица, органов исполнительной власти, исполнительных органов местного самоуправления;

4) физические лица (граждане, лица без гражданства, иностранные граждане);

5) юридические лица (администрация предприятий и учреждений, общественных объединений и организаций);

7) прокурор.

В соответствии со значением роли, объема прав и обязанностей субъектов в регулировании административных процессуальных отношений их можно объединить в следующие группы:

1) суд, должностные лица органов исполнительной власти;
2) лица, подлежащие административной ответственности;
3) иные участники производства по делам об административных правонарушениях.

.Субъектами административных процессуальных отношений первой группы являются судьи специализированных административных судов, все районные и приравненные к ним суды (где нет специализированных административных судов), а также, областные суды, Верховный суд РК.

1**. Суд (судья**) - это орган государственной власти, один из основных субъектов. В отсутствии и без участия суда, как органа правосудия и судопроизводства административные процессуальные правоотношения по отдельным делам могут и не быть, поскольку только судом рассматривается большинство видов административных правонарушений, без суда невозможно разбирательство и разрешение этих дел по существу. Кроме того, лицо, привлеченное к административной ответственности, вправе обратиться в суд о рассмотрении административного дела в отношении его только судом, или же, когда орган (должностное лицо) вынесло постановление (протокол) об административном взыскании, лицо вправе обжаловать это решение, обращаясь непосредственно в суд.

Однако суд может быть субъектом процессуальных правоотношений только при соблюдении следующих условий:

- если в разбирательстве дела участвуют судьи, назначенные в законном порядке Указом Президента РК.
- при отсутствии личной или другой заинтересованности судьи в результате дела, являющимся основанием его отвода, лицом, в отношении которого возбуждено административное дело;

К субъектам процессуальных отношений КоАП в равной мере, относит должностных лиц, государственных органов исполнительной власти, исполнительных органов местного самоуправления. К ним относятся руководители всех Министерств, Комитетов, Агентств, Департаментов и их структурных органов; начальники департаментов, управлений, отделов; должностные лица уполномоченных органов Национального банка РК, министерств и ведомств, местных исполнительных органов, медицинских служб Министерства обороны, МВД, КНБ, Министерства юстиции и. т.п.

2**. Лица, подлежащие административной ответственности.** К ним относятся физические и юридические лица, являющимися субъектами процессуальных правоотношений второй группы, круг которых определен законом (ст. 34КоАП). Субъектами рассматриваемой группы являются:

1) физическое вменяемое лицо, достигшее возраста шестнадцати лет;

2) должностные и иные лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих структурах, частные нотариусы и адвокаты, при условии совершения административного правонарушения в связи с неисполнением или ненадлежащем исполнении им служебных обязанностей (ст. 34 КоАП);

3) военнослужащие и находящиеся на военных сборах граждане несут ответственность за административные правонарушения по дисциплинарным уставам;

4) прокуроры, лица рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, уголовно – исполнительной системы, сотрудники финансовой полиции и таможенных органов. К указанным лицам, распространяется действие дисциплинарных уставов, или специальных положений о порядке прохождения службы, за нарушение которых, в соответствии с этими уставами, они несут дисциплинарную ответственность, в остальных случаях, вне службы эти лица привлекаются к административной ответственности на общих основаниях (ст.35 КоАП);

5) работники железнодорожного, морского, речного транспорта и гражданской авиации, на которых распространяется действие уставов о дисциплине, которые несут в соответствии с уставами дисциплинарную ответственность за совершение ими при исполнении служебных обязанностей административных правонарушений.

6) все юридические лица, за исключением случаев, кода по содержанию норм КоАП они относятся и могут быть отнесены только к юридическим лицам, являющимися субъектами малого или среднего предпринимательства, крупного предпринимательства (ст. 36 КоАП).

7) иностранцы и лица без гражданства;

8)иностранные юридические лица их структурные подразделения (филиалы, представительства) иностранных и международных некоммерческих неправительственных объединений.

3. Третью группу субъектов административных процессуальных отношений составляют иные лица, участвующие в производстве по делам об административных правонарушениях (потерпевший, защитник, представители физического и юридического лица, свидетель, понятой, специалист, эксперт, переводчик).

Объектом административных процессуальных правоотношений при производстве дел об административных правонарушениях является материальное выражение правонарушения, т. е. вред или ущерб, причиненный административным правонарушением (проступком), физическому или юридическому лицу по которому суд, орган (должностное лицо), рассматривают и выносят по нему решение о наложении административного взыскания.

Тема 4. Подведомственность дел об административных правонарушениях и компетенция должностных лиц по рассмотрению дел и наложению административных взысканий

§1. Понятие и цели административного взыскания

Прежде чем рассмотреть вопросы подсудности дел об административных правонарушениях и компетенциях должностных лиц по рассмотрению административных дел, следует уделить внимание понятию административного взыскания

Закон, (ст. 44 КоАП) дает понятие административного взыскания, как меры государственного принуждения, применяемой уполномоченными на то законом судьей, органами (должностными лицами) за совершение административного правонарушения, и заключающийся в предусмотренном Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях в лишении или ограничении прав и свобод лица, совершившее такое правонарушение.

Административные взыскания, являясь мерой государственного принуждения, налагаемого за совершенное административное правонарушение, применяется в целях восстановления социальной справедливости и воспитания лица, совершившего правонарушение, в духе соблюдения требований законодательства и уважения правопорядка, а также предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административные взыскания как мера принуждения выражаются в основном, в моральном либо материальном воздействии на правонарушителя. Такие виды административного взыскания как временное ограничение прав правонарушителя или административный арест могут содержать в себе материальное и моральное воздействие на правонарушителя. Следует отметить, что административные взыскания налагаются судьей, органом (должностным лицом) путем вынесения ими правового акта в виде постановления.

Административное взыскание налагается на лицо, совершившее правонарушение независимо от его служебного положения (звания, ранга, чина) и применяется должностными лицами (нижестоящими, по служебной лестнице, нередко рядовыми чиновниками), уполномоченными налагать административные взыскания.

Например, инспектор дорожной полиции или участковый инспектор органа внутренних дел могут наложить административное взыскание, в первом случае на водителя за нарушение правил дорожного движения, во втором случае за нарушение общественного порядка, (независимо, кем, высокопоставленным чиновником или простым гражданином является нарушитель), т. е. во всех случаях совершения гражданами правонарушения должен неукоснительно соблюдаться принцип равенства всех перед законом, предусмотренный ст. 11 КоАП.

Административное взыскание, не имеет своей целью причинение физических страданий лицу, совершившему административное правонарушение или унижение его человеческого достоинства, а в отношении юридического лица (организации, предприятия или учреждения) нанесение вреда их деловой репутации.

Кроме того, по закону, административное взыскание не является средством возмещения имущественного или морального вреда. Судья, рассматривающий дело об административном правонарушении, которым причинен имущественный вред, при решении вопроса о наложении административного взыскания должен взыскать такой вред. В случае спора о возмещении имущественного вреда или его размера, причиненного административным правонарушением, как правило, он должен быть рассмотрен судом в порядке гражданского законодательства.

Статья 45 КоАП содержит виды административных взысканий, которые, органы и должностные лица правомочны применить к физическому и юридическому лицу, виновному в совершении административного правонарушения.

К физическому лицу, совершившему административное правонарушение, могут применяться следующие виды административных взысканий:

1) предупреждение, т.е. письменное предостережение о недопущении противоправного поведения, предусмотренного ст.47 КоАП;

2)Административный штраф - денежное взыскание, налагаемый в пределах санкции статьи особенной части КоАП, в размере, соответствующем количеству месячного расчетного показателя (ст.48 КоАП);

3) возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения, т.е. принудительное изъятие, порядок которого предусмотрен ст. 49 КоАП;

4) конфискация предмета, явившимся орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения, а равно имущества, пролученного вследствие совершения административного правонарушения, т. е принудительное, безвозмездное обращении их в собственность государства (ст. 50 КоАП);

5) лишение специального права, т. е. лишение судьей права, охоты, рыболовства, хранения и ношение охотничьего ружья и припасов к нему, рыболовных снастей, права на управление транспортным средством (ст.51 КоАП);

6) лишение лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановление ее (его) действия на определенный вид деятельности, либо совершение определенных действий, порядок лишения которого установлен ст. 52 КоАП;

7)приостановление или запрещение деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица в судебном порядке (ст. 53 КоАП);

8)принудительный снос незаконно возводимого и ли возведенного строения на основании постановления судьи (ст. 54 КоАП);

9) административный арест, назначаемый судьей (ст.55 КоАП);

10) административное выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или

лица без гражданства, применяемого судьей (ст.56 КоАП).

К юридическим лицам, в соответствии с ч. 2 ст. 48 КОАП, за совершение административного правонарушения могут применяться следующие виды административных взысканий:

1) предупреждение (ст.47 КоАП);

2)Административный штраф (ст.48 КоАП);

3) возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения (ст. 49 КоАП);

4) конфискация предмета, явившимся орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения, а равно имущества, прилученного вследствие совершения административного правонарушения (ст. 50 КоАП);

5) лишение специального права (ст.51 КоАП);

6) лишение лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановление ее (его) действия на определенный вид деятельности, либо совершение определенных действий (ст. 52 КоАП);

7)приостановление или запрещение деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица в судебном порядке (ст. 53 КоАП);

8)Принудительный снос незаконно возводимого и ли возведенного строения на основании постановления судьи (ст. 54 КоАП).

Следует отметить, что к юридическим лицам не применяется мера взыскания - административный арест и административное выдворение за пределы РК.

В законе об административных правонарушениях, в соответствии со ст. 46 административные взыскания применяться в качестве:

а) основных;

б) дополнительных.

К основным относятся - предупреждение, административный штраф и административный арест.

Дополнительными административными взысканиями являются: возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения правонарушения или непосредственным предметом административного правонарушения;

- конфискация;
- принудительный снос воз возведенного строения.

Остальные виды вышеуказанных административных взысканий могут применяться в качестве как основных, так и дополнительных за совершение одного правонарушения.

§ 2. Понятие и виды подведомственности

В административном процессе содержатся понятия подведомственности и подсудности. Под подведомственностью в административном процессе понимается порядок и разграничение компетенции государственных органов при производстве по делам об административных правонарушениях, т. е. отнесение нуждающегося в разрешении таких дел, к ведению уполномоченного органа рассматривать такие дела.

Разрешать административные дела и другие, связанные с ними вопросы, правомочны различные государственные органы. К ним можно отнести:

Суды, как органы государства, осуществляющие судебную власть (Верховный суд, областные и приравненные к ним городские суды, специализированные административные суды, где их нет, районные суды);

Должностные лица государственных органов власти и управления, местных исполнительных органов, правоохранительных органов, органов контроля и инспекции;

Государственные уполномоченные органы в различных отраслях промышленности и сельского хозяйства, окружающей среды;

- государственные медицинские службы;
- государственные органы по разрешению трудовых споров;

- государственные административные комиссии.
- государственный уполномоченный по правам человека в РК;
- государственная аттестационная комиссия по проведению аттестации административных государственных служащих и др.);

Каждый из названных органов, в том числе административный суд и суд общей юрисдикции, вправе разрешать только те дела, которые отнесены законом к его ведению, т. е. подведомственны ему, предусмотренные главой 32 КоАП.РК.

Подведомственность имеет свой отличительный признак, которыми являются правила, определенные только законом. Например, **подведомственность различных административных дел** предусмотрена в следующих нормативно – правовых и законодательных актах:

- в ст. 541—576 -5 КоАП РК;
- ст. 24, и главы 25, 26, 27, ГПК;
- в ст. 9 и 10 ГК;

Подавляюще большинство административных дел до суда рассматриваются и разрешаются должностными лицами государственных органов. В ряде случаев, передаче дела в суд предшествует его рассмотрение в государственных и иных органах. Поэтому значительная часть дел разрешаются административными судами и районными судами.

Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях устанавливает перечень государственных органов (ст. 541 – 576 - 5 КоАП), которым подведомственны дела об административных правонарушениях, компетенцию должностных лиц по рассмотрению дел и наложению административных взысканий.

Согласно ст. 26 КоАП РК действия органа, должностного лица уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях, и решения суда могут быть обжалованы в вышестоящий орган или вышестоящий суд. Например, жалоба на постановление органа дорожной полиции о наложении административного взыскания в виде лишении права управления транспортным средством может быть рассмотрена в суде, если по ней было принято решение вышестоящим органом или должностным лицом (ст. 467 КоАП РК).

В соответствии ст. 493 Таможенного кодекса, жалобы на решение, действие или (бездействие) таможенного органа, подаются в вышестоящий таможенный орган либо вышестоящему должностному лицу этого органа, а в случае несогласия лица с решением таможенного органа в суд

Суды в порядке гражданского судопроизводства рассматривают дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов, если в соответствии с ГПК и другими законами их защита не осуществляется в ином судебном порядке (ст. 24 ГПК).

В литературе принято судебную подведомственность делить на исключительную, условную, смешанную и альтернативную.

Исключительная подведомственность характеризуется отсутствием необходимости проведения специальных обязательных процедур по делу до направления его в суд, т. е. такие дела рассматриваются непосредственно только в суде

Условная подведомственность – попытка досудебного урегулирования сторонами разногласий между собой.

Например, в соответствии п. 3 ст. 27 Закона «О государственной службе», в случае незаконного увольнения, или незаконного наложения административного взыскания, административный государственный служащий имеет право обжаловать в уполномоченный (вышестоящий), орган до предъявления иска в суд о нарушенных своих правах и свобод.

Согласно ст. 98 Закона РК «О труде в Республике Казахстан» трудовые споры по соглашению сторон могут рассматриваться предварительно согласительной комиссией. В этой связи, лицо, не согласное с решением, принятым по нему согласительной комиссией по трудовым спорам, вправе обратиться с иском в суд, который должен разрешить его по

существу.

Альтернативная подведомственность представляет лицу, ищущего защиты своих прав возможности выбора между административным судом, где нет этого суда, судом общей юрисдикции и государственным органом (должностным лицом) специализированным экономическим или третейским судом по имущественным спорам.

Смешанная – рассмотрение спора до суда, каким либо органом правомочным его рассматривать. Смешанная подведомственность, объединяет в себе признаки, присущие нескольким другим видам подведомственности, чаще всего исключительной и альтернативной. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 275 ГПК гражданин или организация вправе обратиться с заявлением об оспаривании решения органа государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц, государственного служащего, непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти.

Основными критериями отнесения отдельных категорий дел к ведению определенных органов являются:

- характер правоотношения, т. е. содержание предмета;
- субъектный состав правоотношений (состав участников);
- спорность либо бесспорность права рассматриваемого дела;
- наличие соглашения между сторонами о предварительном досудебном порядке урегулирования спора;
-характер оспариваемого акта (нормативный или ненормативный).

§ 3. Органы и должностные лица, уполномоченные рассматривать дела и налагать взыскания по делам об административных правонарушениях

К числу органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях КоАП относит (ст. 538 КоАП):

1) судей, специализированных административных судов;

2) судей районных (городских) судов, если на территории соответствующей административно - территориальной единицы не образованы специализированный суд или приравненные к нему суды;

3) должностных лиц государственных органов указанных в главе 32 КоАП.

Законодатель четко определил круг правонарушений, за которые каждый орган (должностное лицо) правомочен налагать административные взыскания. Определены в КоАП также виды, характер и размер санкций, которые вправе применять органы и должностные лица. Например, только **судьи** вправе рассматривать дела об административных правонарушениях, независимо от подведомственности их рассмотрения, и налагать административное взыскание в виде:

- административного выдворения за пределы Республики Казахстан иностранцев либо лиц без гражданства;
- административного ареста;
- лишение лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства), лишение специального права;
- возмездного изъятия либо конфискации предметов, явившихся орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
- принудительного сноса строения;
- запрещения заниматься определенной деятельностью.

Необходимо отметить, что **только судьи** Верховного Суда, областных, районных и приравненных к ним судов рассматривают дела и налагать взыскания, о фактах:

- уклонения без уважительных причин участников процесса и иных лиц от явки в суд по повестке;
- неподчинение распоряжениям председательствующего в судебном заседании;

- нарушение порядка в помещении суда;

- иные действия (бездействие), явно свидетельствующее о неуважении к суду и установленным в суде правилам (ст. 513 КоАП).

1.**Суды.** Согласно ст. 541 КоАП, судьи специализированных районных и приравненных к ним административных судов рассматривают и налагают взыскания по делам об административных правонарушениях, посягающие:

1) *на личность*, ответственность за которую предусмотрена ст. 79-1, 79-3, 79-4 (например, побои ст.79-1, причинение средней тяжести вреда здоровью по неосторожности ст. 79-3, заражение венерической болезнью ст.79-4, 79-5);

2) *на права личности*, ответственность за которые предусмотрена ст.80, 84, 86, 95-97 (например, ст. 80 - воспрепятствование получения гражданства РК);

3) *на избирательные права граждан*, ответственность за которые предусмотрена ст.98-110, например ст. 99 - проведение агитации в период ее запрещения;

4) *на права несовершеннолетних*, ответственность за которые предусмотрена ст.111, 112,115,117, например ст. 112 – доведение несовершеннолетнего до состояния опьянения;

5) ***на собственность*** (например, нарушение права государственной собственности на воду – ст.124 ч. 1 и другие правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ст.127,129,130,136);

6) *на предпринимательскую деятельность* (например, нарушение правил вывоза или отправки сырья, продовольственных и промышленных товаров за пределы РК – ст. 140ч. 2 и и другие правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ст. 143, 145, 151, 153-157, 158, 158 – 1);

7) на *законодательство в области торговли и финансов* (например, обман потребителей – ст.159 ч. 2; нарушение требований валютного законодательства - ст. 168-1ч.1, нарушение законодательства РК об обязательном страховании - ст. 175 ч.2 в части правонарушений, совершенных частными нотариусами, аудиторами и аудиторскими организациями; ст., 176 ч.1и 2, 177-1, 177-2,177-3,177-4, 177-5 другие правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ст.161 ч.4 и 5; ст. 162,163,167-1ч. 2 и 3; ст. 179,179-1,183,184,188 ч.2, 190, 192,194,200,202,203 КоАП;

8*) на налогообложение*, ответственность за которое предусмотрена ст. 213, 214, например, нарушение правил ввоза, транспортировки, производства, декларирования и реализации подакцизных товаров и нефтепродуктов - ст. 213, и ст. 214 - нарушение порядка и правил маркировки.

9) *на законодательство в области промышленности, использования тепловой и электрической энергии,* ответственность за которые предусмотрена ст. 222-229, например, ст. 225 –повреждение тепловых сетей, ст. 229 – повреждение газопровода и их оборудования;

10) *на законодательство в сфере архитектурно – строительной деятельности*, ответственность за которые, предусмотрена ст.231 ч.1 и 2; ст. 232, 233 ,235 ч.2; ст. 237,237-1 КоАП, например, ст. 237 – незаконное строительство.

11) *на законодательство в области охраны окружающей среды, использования природных ресурсов* ответственность за которые, предусмотрена ст. 246 ч. 2, ст. 278 ч. 1, ст. 283 ч. 1 и 3.,ст. 298 ч. 2 и 3,ст. 298-1ч. 2, ст. 302 ч.3, ст. 303 ч.2 , ст. 304 ч. 2,ст. 305 ч. 2, ст. 306 ч.2,ст. 306-1 ч.3. Например, Выпуск и эксплуатация транспортных и других средств с превышением нормативов содержания загрязняющих веществ в выбросах (ст. 246 и 247 КоАП)

12) *на законодательство в области карантинных правил, зернового рынка и хранения зерна, хлопковой отрасли, семеноводства и ветеринарного надзора*, ответственность за которые предусмотрена ст. 308, 309 ч. 7,8, ст. 309-2 ч.4, 309-4 ч. 8 и 9;

13) *на законодательство в области образования*, ответственность за которые предусмотрена ст.311-1 ч. 7. Например, невыполнение и ненадлежащее выполнение обязанностей и норм педагогической этики педагогическим работником.;

14) *на общественную безопасность и здоровье населения*, ответственность за которые,

предусмотрена ст. 314, 315,316,317 ч.2,и3, 317-1, ст.318-321,322 ч. 3и 4, ст. 323 (частью второй), 324 (частями второй и третьей), 325-328. Например, непринятие мер к уничтожению дикорастущей конопли (ст.318 КоАП);

15) *на общественный порядок и нравственность*, ответственность за которые, предусмотрена ст. 330,330-1 ч.2, 331, 332, 335, ст. 336 ч.3 , ст. 336-1ч. 3, ст. 338 ч.1,ст. 339, 340. Например, участие в азартных играх (на деньги, вещи и иные ценности), в не отведенных для этого местах (ст. 338 КоАП);

16) *на законодательство в области печати и информации*, ответственность за которые, предусмотрена ст. 342-344, 346-352. Например, воспрепятствование законной деятельности журналиста (ст.352 КоАП);;

17) *на установленный порядок управления*, ответственность за которые, предусмотрена ст .357, 357-1,357-2 ч.2 , 357-3, 357-4, 357-6, 359, 361, 362, 363, 366,368, 368-1, 369 ч.2, 370 ч.2, 371 ч.2, 372-376 381-1,386 ч.3, 388. Например, самоуправство (ст.357 КоАП) или незаконное проникновение на охраняемые объекты (ст.388 КоАП);

18) *на установленный порядок режима* государственной границы Казахстан и порядок пребывания на территории Республики Казахстан, ответственность за которые, предусмотрена ст. 390 ч.2, 391-2 и 3, 393, 394 ч.2, 396ч.2. Например, нарушение иностранцем или лицом без гражданства правил привлечения использования в Республике Казахстан иностранной рабочей силы (ст.396 КоАП);

19)*на законодательство в сфере таможенного дела*, ответственность за которые, предусмотрена ст. , 405 (частью первой), 409, 410, 413-415, 417, 418, 421, 423, 424, 426-430, 432-434. Например, сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу Республики Казахстан (ст.427 КоАП);

20) *на законодательство в сфере транспорта, дорожного хозяйства и связи*, ответственность за которые, предусмотрена ст. 442, 445, 446 ч.2, 453 ч.2, 454 ч.1,2, 3,ст. 461 ч.3, 462 ч. 2 и 3, 463 ч. 1-1, ст. 464 ч.2, 465, 466, 467 ч. 1,2,3. 5, ст., 468 ч.1 и 2 ,ст. 469, 471, 477ч.3, 484, 492ч.2, 494 ч.2, 494-1 ч.3, 496ч.2, ст. 501. Например, превышение установленной скорости движения транспортного средства на величину от двадцати до сорока километра в час (ст. 362 ч.2 КоАП);

21) *на институты государственной власти*, ответственность за которые, предусмотрена ст.513—535,537 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей статьи 513 КоАП. Например, проявление неуважения к суду, выразившееся в уклонении без уважительных причин участника процесса и иных лиц от явки в суд по повестке (ст.513 КоАП).

Следует также иметь в виду, что по заявлению лица (желающего, чтобы его дело было рассмотрено только судом), в отношении которого ведется производство по любому делу об административном правонарушении, предусмотренном особенной частью раздела 2 КоАП, **дело должно быть рассмотрено только судьей** (ст. *539 КоАП)*

Закон дает исчерпывающий перечень органов (должностных лиц) уполномоченных рассматривать подведомственные им административные дела и налагать административные взыскания. К ним относятся:

2.Органы внутренних дел (полиция) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренные ст.543 ч.1 КоАП, посягающие:

- на права несовершеннолетних, предусмотренных статьями 113,114,116, например, продажа алкогольных напитков несовершеннолетнему (ст. 113 КоАП);
- на собственность, например проезд по посевам и насаждениям (ст.131);
- на предпринимательскую деятельность ст. 144;
- на правоотношения в области торговли и финансов, 160 ч.1 и 2, 163-1,165,175 ч.2 например, обман покупателя (ст159 ч. 1);
- на охрану окружающей среды, в части правонарушений, совершенных владельцами транспортных средств и перевозчиками на автомобильном транспорте и городском электротранспорте, предусмотренных ст. 247, 277, 298-1 ч.1, 305 ч.1, 306ч.1, 298 ч.1, 311,

330-1 ч.1. Например, незаконная охота (ст. 298 КоАП);

- на карантинные правила. Например, нарушение правил содержания собак и кошек (ст.311 КоАП);

- на законодательство в области образования. Например, представление субъектами здравоохранения заведомо ложных сведений и информации при получении разрешительных документов на занятие медицинской деятельностью, в том числе, путем фальсификации документов (ст.328-1 КоАП);

- на общественный порядок и нравственность, ответственность за которые предусмотрены ст.333, 334, 336ч.1 и 2, 336-1ч.1 и 2, 336-2, 338 ч. 2 и ст. 341. Например, нарушение тишины (ст.333), заведомо ложный вызов специальных служб (ст. 344 КоАП);

- на установленный порядок управления, ответственность за которые предусмотрен ст. 357-2 ч.1, 364,365, 369ч. 1, 370 ч.1, 371 ч.1, 377, 378, 379, 380-1, 387. Например, нарушение правили норм лицензирования (ст. 357-2);

- на установленный порядок режима государственной границы, ответственность за которые предусмотрена ст.389,390 ч1, 391ч.1, 391-1 ч.1, 392, 394 ч. 1, 395, 396 ч.1. Например, нарушение пограничного режима в пограничной зоне и порядка пребывания в отдельных местностях (ст. 389 КоАП);

- на законодательство на транспорте, в дорожном хозяйстве и связи: например, ответственность за которые предусмотрена ст. 439 ч. 1, 2,4 и 5, 440, 441, например нарушение правил, обеспечивающие безопасность движения на ж/д транспорте (ст. 439КоАП), курение в неустановленных местах на транспорте (ст. 461ч. 1, 2, 4,5,и 6) превышение водителями установленной скорости движении (ст.462 ч.1и 2): ст. 463 ч.1, 464 ч.1, 467 ч.4 и 6, 468 ч. 3, 470,472-476,477 ч.1,2,и 4, ст. 478,480,481 (за исключением нарушений на автомобильном транспорте), ст. 482,485-487. Среди указанных правонарушений, например, ст. 500 КоАП – повреждение телефонов автоматов..

Право наложения административного взыскания. Следует иметь в виду, что законодатель наделил правом рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени органов внутренних дел (ст. 543 ч.2 КоАП) на:

1) начальников органов внутренних дел и их заместителей по всем статьям КоАП, отнесенным к подведомственности органов внутренних дел:

2) начальников городских, районных отделений органов внутренних дел за административные правонарушения, предусмотренные статьями 131,159 ч.1, 160ч.1 и 2, 163-1, 165, 298ч.1, 298-1 ч.1, 300, 305 ч.1, 306 ч.1, 330-1, 333,334,336 ч.1и 2, 336-1 ч.1и 2, 338ч.2, 377, 389, 390 ч.1, 391ч.1, 391-1 ч.1, 392, 394 ч.1, 395, 396 ч.1 КоАП;

3) **начальников линейных отделений, линейных пунктов органов внутренних дел;** за административные правонарушения, предусмотренные статьями 159,163-1,165, 298ч.1, 305 ч.1, 306 ч.1, 330-1ч.1, 336 ч.1 и2, 336-1 ч. 1 и 2,ст. 338 ч.2, 389, 390 ч.1,391 ч.1, 391-1 ч.1, ст.392, 394 ч.1, 395,396 ч.1,ст. 439 ч.1 и 2,4 и 5, ст.440, 441,459,477ч., 2 и 4, 480,485 ч.1 КоАП;

4) **участковых инспекторов полиции органов внутренних дел** за административные правонарушения, предусмотренные статьями 131,159,165, 298-1 ч.1, ст.300, 311, 330-1, 333 ч.1, ст.336 ч.1 и 2 ,ст. 336-1 ч.1 и 2, ст. 338 ч.2, ст. 377,387,463ч.1, ст. 470,473,476 КоАП;

5) **начальников патрульных участков** органов внутренних дел за административные правонарушения, предусмотренные статьями 330-1, 333 ч.1, ст. 336 ч.1 2 , ст. 338 ч.2 КоАП;

6) начальников департаментов, управлений, отделов, отделений дорожной полиции органов внутренних дел и их заместителей за административные правонарушения, предусмотренные статьями 461ч.1,2, 4,5,6, ст. 462 ч.1 и 2, ст. 463 ч.1, ст.464 ч.1, ст.467 ч.1 и 6, ст. 468 ч. 3, ст. 470 ч.2,ст. 472-475,485-487 КоАП;

7) **сотрудников дорожной полиции**, имеющие специальные звания за административные правонарушения, предусмотренные ст. 175 ч.2 (в части

правонарушений, совершенных владельцами транспортных средств и перевозчиками на автомобильном транспорте и городском электротранспорте), ст.247, 461 ч. 1,2, 4,5, и 6, ст.462 ч.1 и 2, 463 ч.1,ст. 464 ч.1, 467 ч. 1 и 3, ст. 470 ч.2, ст. 473 ч.1, ст. 476,485 ч.1 КоАП (в отношении физических лиц);

8) **начальников органов внутренних дел подразделений и их заместителей** по делам несовершеннолетних -за административные правонарушения, предусмотренные статьями 298 ч.1, ст.298-1 ч.1, ст. 300,311, 330-1,387 КоАП;

9) начальников и их заместителей подразделений природоохранной и ветеринарной полиции органов внутренних дел за административные правонарушения, предусмотренные статьями 113,114,116, 330-1, 333 ч.1, ст. 334 ч.1,ст. 336 ч.1и 2, ст. 338 ч.2 КоАП;

Подпункт 10) Законом РК от 26 *марта 2007 г. № 240-111 исключен;*

11) **начальников и их заместителей** специализированных подразделений полиции органов внутренних дел по борьбе с преступными посягательствами на рыбные запасы - за административные правонарушения, предусмотренные статьями 298-1 ч.2,ст. 305 ч.1,ст. 306 ч.1, 330-1 КоАП.

12) **начальников управлений, отделов, отделений миграционной полиции органов внутренних дел и их заместители** за административные, правонарушения предусмотренные статьями 393 ч.1, 395, 396 ч.1 КоАП.

Следует отметить, что за административные правонарушения, не указанные в отдельных частях статей КоАП, подведомственные органам внутренних дел, административные взыскания налагаются судьями специализированных или приравненных к ним судов. Как правило, это административные правонарушения, совершенные лицом повторно в течение года после наложения административного взыскания или же дела непосредственно подведомственные судьям.

3.Органы противопожарной службы (ст. 544 КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 249,277,284,312,313 ,334, 460 КоАП.

От имени органов противопожарной службы *рассматривать дела и налагать административные взыскания на физических и должностных лиц вправе*:

а) руководитель городского, районного территориального органа противопожарной службы;

б) руководитель территориального органа противопожарной службы области (города республиканского значения, столицы);

в) руководитель уполномоченного органа в области пожарной безопасности и его заместители.

Статьи **545** (Органы железнодорожного транспорта), ст. **546** (Органы водного транспорта) исключены Законом от 5 декабря 2003 г.

4. Уполномоченный орган в области государственного регулирования гражданской авиации (ст**.** 547 КоАП*),* рассматривает дела об административных правонарушениях, ответственность за которые, предусмотрена статьями 175 ч.2 (в части правонарушений, совершенных перевозчиками на воздушном транспорте), ст.443 (за исключением дел о нарушениях, предусмотренных частями первой, третьей и четвертой этой статьи, совершенных на аэродромах, не относящихся к гражданской авиации, или в районе таких аэродромов), ст. 444, 446 ч.1, ст. 447 ч.1, 459,460,479 (за совершение нарушений на воздушном транспорте), 480 ч.2 ст., 482 КоАП.

От имени уполномоченного органа в области государственного регулирования гражданской авиации *рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:*

1)**уполномоченные на то должностные лица** за правонарушения, предусмотренные ст. 411(грузовые и иные операции, проводимые без разрешения таможенного органа РК);

2)**уполномоченные на то должностные лица гражданской авиации** за нарушение правил подготовки и допуска к работе авиационного персонала (ст. 444 КоАП), - нарушение

правил поведения на воздушном судне (ст.446 ч.1 КоАП)

3) **уполномоченные на то должностные лица органов транспорта** за курение в неустановленных местах, на суднах воздушного транспорта, а также в салонах автобусов, обслуживающих пассажиров аэровокзалов на посадку в самолет (ст. 459), за нарушение правил пожарной безопасности на транспорте (ст.460 УПК).

5. Органы транспортного контроля (ст**.** *548 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 246 ч.1, 247, 357-2 ч.1, 439, 440, 440-1, 441, 447,447-1, 447-2,447-3,447-4, 448,449,450,451,452,453 ч.1 и 3, 454 ч. 4 и 5, 455,456,457,458,459,460 (кроме нарушений на судах воздушного транспорта), 461 ч. 6-1, 463 ч.1, когда эти нарушения являются нарушениями правил перевозки пассажиров и грузов, ч. 2 и 3 ст 463, 467-1,477 (ч.1, 2 и 4, 479-481 (кроме нарушений на судах воздушного транспорта), 483,486 ч.1, 490 КоАП.

По административным правонарушениям, предусмотренным статьями 357-2 ч. 2, (когда эти нарушения совершены владельцами транспортных средств или перевозчиками на пунктах пропуска через государственную границу), 247, 357-2 ч.2, 440, 440-1, 441, 447, 447-1, 447-2, 447-3, 447-4, 454 ч. 4, 455, 456, 459-460 (кроме воздушного транспорта) 461ч. 6-1, 463ч..1, когда эти нарушения являются нарушениями правил перевозки пассажиров и грузов, ч.2 и 3 ст. 463, 467-1, 470 ч.3 , когда эти нарушения совершены на пунктах пропуска через Государственную границу, 477 ч.1, 2, 4, 479,480, 486 ч., 490 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени органов транспортного контроля вправе:

по всем статьям КоАП, отнесенным к подведомственности органов транспортного контроля,— руководитель органа транспортного контроля и его заместители, начальники территориальных органов транспортного контроля и их заместители, а также уполномоченные на то должностные лица.

6. Уполномоченный орган в области транспорта и коммуникаций (ст. *549КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 175 ч.2 (в части правонарушений, совершенных перевозчиками на железнодорожном, морском и внутреннем водном транспорте), 357-2 ч.1, ст. 441,443,444,446 ч.1,ст. 450, 451 ч.2, 452,453 ч.2, ст. 455 ч.3, ст.457 (в части поднадзорных им маломерных судов и баз сооружений для их стоянок), ст.459,460,481 (в части нарушений на судах морского и воздушного транспорта), ст.488,489 КоАП. *Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе*:

а) руководитель уполномоченного органа в области транспорта и коммуникаций и его заместители, руководители уполномоченного органа в области транспорта и коммуникаций, его территориальных подразделений и **их заместители**.

7. Уполномоченный орган в области информатизации и связи (ст. 549- 1КоАП) рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 357-2 ч. 1, 494 ч.1, 494-1 ч. Ч.1 и 2, 495, 496 ч.1, 497-1,497-2, 497-3, ч.1 КоАП. *Рассматривать дела и налагать административные взыскания вправе*:

а) руководитель уполномоченного органа в области информатизации и связи и его заместители;

б)руководители территориальных органов уполномоченного органа в области информатизации и связи.

Уполномоченный орган в области информатизации и связи рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 357-2 ч.1, ст. 492 ч.1,ст. 494 ч.1,ст. 495,496 ч.1, 497-1, 497-2,497-3,498 ч.1 КоАП.

8. Органы государственной инспекции труда (ст. *550 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 87, 87-1,89-94,175 (частью второй в части правонарушений, совершенных работодателями), 396 (частью первой), 399 настоящего Кодекса.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать

административные взыскания вправе:

а) государственные инспекторы труда по областям, городам и районам:

б) главные государственные инспекторы труда по областям и городам Астане и Алматы

в) главные государственные инспекторы труда центрального исполнительного органа по труду Республики Казахстан.

г) главный государственный инспектор труда Республики Казахстан

Дела об административных правонарушениях, указанных в части первой настоящей статьи в отношении участников регионального финансового центра города Алматы, рассматриваются уполномоченным государственным органом по регулированию деятельности регионального финансового центра города Алматы.

9.Органы юстиции *(ст. 551КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 128, КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе руководитель уполномоченного органа в области прав интеллектуальной собственности и его заместители, руководитель областного, городов Астаны и Алматы органов юстиции и его заместители.

10. Уполномоченный государственный орган в сфере государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан *(ст. 551-1КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 357-2 ч.1,ст. 379 ч.2, ст., 380 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а) за административные правонарушения, предусмотренные ст. 357-2 ч.1 - руководитель уполномоченного государственного органа в сфере государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан;

б) на административные правонарушения , предусмотренные ст. 380 - первые руководители территориальных органов юстиции.

11. Органы по миграции (ст. *552 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 398 (нарушение беженцами правил проживания) и ст.399 (в пределах его компетенции) КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях, и налагать административные взыскания вправе руководитель органа по миграции Республики Казахстан, начальник областного, городов Астаны и Алматы и приравненного к нему органа по миграции и демографии.

12. Уполномоченный орган в области промышленной безопасности *(ст.* 553 КоАП) рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 89,220,221,270,271,272 (в части технической безопасности), 357-2ч.1, ст. 504 КоАП.

От имени уполномоченного органа в области промышленной безопасности рассматривать дела и налагать административные взыскания вправе:

а)государственные инспекторы уполномоченного органа в области промышленной безопасности и его территориальных органов;

б)руководитель территориального органа уполномоченного органа в области промышленной безопасности и его заместители;

в)руководитель, начальники управлений, отделов и их заместители уполномоченного органа в области промышленной безопасности

Рассматривать дела об административных правонарушениях, связанных с неисполнением нормативных правовых актов в области гражданской обороны, и налагать административные взыскания вправе:

а)руководитель уполномоченного органа в области промышленной безопасности и его заместители:

б)руководитель территориального органа уполномоченного органа в области промышленной безопасности, его заместители.

13. Уполномоченный орган в области охраны окружающей среды *(ст. 554КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 122, 123 ч.2,ст. 175 ч.2 в части правонарушений, совершенных лицами, осуществляющими экологически опасные виды хозяйственной и иной деятельности), ст.220 ч.1, ст. 240-246 ч.1,ст. 247-250, 261, 264, 265,270-272, 275 ч.2,ст. 276,291, 294,296, 301, 302 ч.1, ст. 303 ч.1,ст. 304 ч.1, ст. 305 ч.1,ст. 306 ч.1, ст. 306-1 ч.1,2, 4, ст. 357-2 ч.1 КоАП..

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а)государственные экологические инспекторы и старшие государственные экологические инспекторы областей {города республиканского значения, столицы);

б)государственные экологические инспекторы Республики Казахстан;

в)старшие государственные экологические инспекторы Республики Казахстан;

г)главные государственные экологические инспекторы областей (города республиканского значения, столицы);

д) главный государственный экологический инспектор Республики Казахстан и его заместитель.

14. Уполномоченный орган по изучению и использованию недр *(ст. 554-1КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 123ч.1, ст. 259-274,275 ч.1,ст. 301,302 ч.1 и 2,ст. 303 ч.1 ,ст. 304 ч.1,ст. 305 ч.1, ст. 306 ч.1 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а)территориальные старшие государственные и территориальные государственные инспекторы по изучению и использованию недр;

б)государственные инспекторы Республики Казахстан по изучению и использованию недр, заместители территориальных главных государственных инспекторов по изучению и использованию недр:

в) старшие государственные инспекторы Республики Казахстан по изучению и использованию недр, территориальные главные государственные инспекторы по изучению и использованию недр;

г) главный государственный инспектор Республики Казахстан по изучению и использованию недр и его заместители.

15.Таможенные органы *(ст. 555 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 140 ч.1, ст. 141,357-2 ч.1, ст. 400-404, 405 ч.2 и 3, ст. 406-408,411,412,422,425,431,435,438 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе **начальники таможенных органов или их заместители.**

16. Органы Министерства обороны Республики Казахстан (ст. *556 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 461 ч.1. 2,4,5,6, ст. 462 ч.1 и 2 (за исключением части 1-1), ст. 464 ч.1,ст. 467ч.4,6, ст. 468 ч. 3, ст. 470,472- 476,477 ч.1, 2, 4,ст. 503,505-512 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени органов Министерства обороны Республики Казахстан вправе:

1)начальники местных органов военного управления за административные правонарушения, предусмотренные статьями 503, 505-512 КоАП;

2)должностные лица военной автомобильной полиции: начальник или заместитель начальника, председатель военной квалификационной комиссии, старший инспектор и другие военнослужащие, назначенные в установленном порядке штатными и внештатными инспекторами военной автомобильной полиции,—в виде предупреждения за административные

правонарушения, предусмотренные статьями 461 Ч.1,СТ. 462 Ч.1,ст. 463 ч.1, ст. 464 ч.1,ст. 470 ч.1,ст. 473 ч.1, ст. 476 КоАП.

Следует отметить, что материалы о совершенных водителями транспортных средств Вооруженных Сил РК—военнослужащими и военнообязанными, призванными на сборы,—нарушениях, за которые в качестве административного взыскания предусмотрен штраф в установленном Министерством обороны РК порядке, передаются военной автомобильной инспекцией соответствующим командирам (начальникам) для решения вопроса о привлечении виновных к ответственности по Дисциплинарному уставу Вооруженных Сил РК

Протоколы о совершенных водителями транспортных средств Вооруженных Сил РК военнослужащими и военнообязанными, призванными на сборы,—нарушениях, за которые может быть наложено административное взыскание в виде лишения права управления транспортным средством, передаются военной автомобильной инспекцией в порядке, установленном Министерством обороны совместно с Министерством внутренних дел РК, в органы дорожной полиции для направления в суд.

17.Органы, осуществляющие государственный санитарно-эпидемиологический надзор *(ст. 557КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 89, 140ч.1,ст. 161 ч.3,ст. 164, 220, 221, 235 ч.1,ст. 236, 239, 240, 242,244, 248, 249, 261, 270, 272, 275, 276, 277 ч.2,ст. 294, 304 ч.1,ст. 310, 323 ч.1, 333,357-2 ч.1, 387,477 ч.1,2 и ст. 494 ч.1 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе;

а) главный государственный санитарный врач Республики Казахстан и его заместители;

б) главные государственные санитарные врачи областей, городов, районов и их заместители;

в), главные государственные санитарные врачи на транспорте и их заместители.

18. Госуда5рственный орган в сфере обращения лекарственных средств (ст. *557-1КоАП)* и его территориальные подразделения рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью первой статьи 324 КоАП, в пределах своей компетенции.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе ***руководитель*** государственного органа в сфере обращения лекарственных средств***, его заместители, руководители*** территориальных подразделений и их заместители

19. Государственный орган по контролю 8 сфере оказания медицинских услуг *(ст. 557-2КоАП)* и его территориальные подразделения рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренные статьями 85, 85-1, 85-2, 322 ч.1, 2, 5 КоАП, в пределах своей компетенции.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а) руководитель государственного органа по контролю в сфере оказания медицинских услуг;

б) руководители его территориальных подразделений.

20. Медицинские службы Министерства обороны, Министерства внутренних дел и Комитета национальной безопасности, Комитета уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Республики Казахстан, осуществляющие санитарный надзор (ст. *558 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 323 ч.1 КоАП:

а) о нарушениях санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических правил на объектах, расположенных на территории военных городов и учебных центров Министерства обороны РК;

б)на объектах, подведомственных Министерству внутренних дел и Комитету

национальной безопасности, Комитету уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РК

21. Уполномоченный орган в области ветеринарии (ст. *559.КоАП).* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 310 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а) главный государственный ветеринарный инспектор Республики Казахстан и его заместители;

б) главные государственные ветеринарные инспекторы на государственной границе и транспорте, главные государственные ветеринарные инспекторы областей и их заместители, ветеринарные инспекторы уполномоченного государственного органа в области ветеринарии;

в) главные государственные ветеринарные инспекторы районов, городов, ветеринарные инспекторы сельских округов, ветеринарные врачи ветеринарных учреждений местных исполнительных органов и ведомственной ветеринарной службы, наделенные полномочиями осуществлять государственный ветеринарный надзор;

Необходимо отметить, что должностными лицами органов государственного управления ветеринарией штраф может взиматься:

а) в местах реализации—за нарушение ветеринарно-санитарных правил торговли животными (в том числе птицей, рыбой и пчелами), продуктами и сырьем животного происхождения;

б)на железнодорожном, водном и воздушном транспорте, на шоссейных и грунтовых дорогах, на трассах перегона животных—за нарушение ветеринарно-санитарных правил перевозки животных (в том числе птиц, рыб и пчел), продуктов и сырья животного происхождения, а также правил перегона скота;

в)на государственной границе—за нарушение ветеринарно-санитарных правил по охране территории РК от заноса заразных болезней животных (в том числе птиц, рыб и пчел) из иностранных государств.

22. Уполномоченный орган по карантину растений *(ст. 560 КоАП).* и его органы на местах рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 307 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а)главный государственный инспектор по карантину растений республики и его заместитель;

б)главные государственные инспекторы по карантину растений, государственные инспекторы по карантину растений областных и городских служб;

в)государственные инспекторы по карантину растений районных служб, пограничных пунктов.

Уполномоченный орган в области семеноводства, развития хлопковой отрасли и регулирования зернового рынка (ст. *560-1КоАП).* и его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 186, 309-1 ч.1, 2, 3 и 4, ст. 309-2 ч.1,2,3, ст.309-4 ч.1,2,3, ст. 357-2 ч.1 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *начальники территориальных органов и их заместители.*

Уполномоченный орган в области защиты растений *(ст. 560-2 КоАП)* и его подразделения на местах рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 220,294, 309-3, 357-2 ч.1 КоАП. *Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе*:

а) главный государственный инспектор по защите растений РК;

б) главные государственные инспекторы по защите растений соответствующих

административно-территориальных;

в) государственные инспекторы по защите растений.

23. Уполномоченные органы в области использования и охраны водного фонда (ст. *561КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 121,124 ч.2, ст. 276,277,278 ч.1,ст. 279-281 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

а) главный государственный инспектор по регулированию использования и охране вод и его заместители, главные государственные бассейновые (территориальные) инспекторы по регулированию использования и охране вод и их заместители;

б) старшие государственные инспекторы по регулированию использования и охране вод; начальники территориальных производственных геологических объединений системы уполномоченного органа в области использования и охраны водного фонда;

в) государственные инспекторы по регулированию использования и охране вод.

24.Уполномоченные органы в области лесного, рыбного и охотничьего хозяйства (ст.562 КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 121, 125, 126, 250, 252, 282, 283 ч.2, ст. 284-297, 298 ч.1, ст. 298-1 ч.1 и 3,ст. 299,300,304 ч.1 ст. 305 ч.1,ст. 306 ч.1, 357-2 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени органов в области лесного, рыбного и охотничьего хозяйства вправе:

1)должностные лица уполномоченных органов в области лесного, рыбного и охотничьего хозяйства Республики Казахстан и их территориальных органов за административные правонарушения, предусмотренные статьями 121,125,126, 250, 252, 282, 283 ч.2,ст. 284-297, 298 ч.1,ст. 298-1 ч.1и 3, ст. 299,300, 304 ч.1,ст. 305 ч.1,ст. 306 ч.1 КоАП;

2) руководители, заместители руководителей государственных учреждений лесного хозяйства за административные правонарушения, предусмотренные статьями 121,250,252,282, 283 ч.2,ст. 284-291, 294, 296,297, 298 ч.1 КоАП;

2-1) должностные лица структурных подразделений лесного и охотничьего хозяйства областных исполнительных органов за административные правонарушения, предусмотренные ст. 121, 250, 252, 282, 283 ч.2, 284-291, 294, 296, 297, 298 ч. 1. -;

3) руководители, заместители руководителей, начальники служб охраны особо охраняемых природных территорий, созданных в организационно-правовой форме государственного учреждения за административные правонарушения, предусмотренные статьями 121,126, 250,
252,283 ч.2,ст. 284 ч.3,ст. 285 ч.2 ,ст. 286 ч.2, ст.287 ч.4, ст. 289 ч.4, ст. 290 ч.2,ст. 291 ч.2, ст. 294 ч.2, ст. 296-1, 297, 298 ч.1, ст. 298-1ч.1 и 3 КоАП..

25. Органы, осуществляющие государственный контроль за использованием и охраной земель (ст. 563 КоАП*)* Центральный уполномоченный орган по управлению земельными ресурсами и его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренные статьями 118,120,121,250-258,357-2ч.1 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

1) главный государственный инспектор РК по использованию и охране земель налагать штраф на физических лиц до сорока, на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства,

Кроме того, утверждать все протоколы и постановления по делу об административном правонарушении по представлению территориальных главных государственных инспекторов по использованию и охране земель;

2) главные государственные инспекторы по использованию и охране земель соответствующих административно-территориальных единиц налагать штраф на физических лиц, на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства;

3)государственные инспекторы по использованию и охране земель налагать штраф на физических лиц, на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства.

26. Уполномоченный орган по инвестициям *(ст. 563-1КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 134-1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель* уполномоченного органа по инвестициям и *его заместители.*

27. Антимонопольный орган *(ст. 565 КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 147,147-2,147-3,147-4 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель антимонопольного органа и его заместители, а также руководители территориальных подразделений антимонопольного органа и их заместители.*

28.Уполномоченный орган, осуществляющий контроль и регулирование деятельности в сферах естественных монополий *(ст. 565-1 КоАП)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 147-5 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель* уполномоченного органа, осуществляющего контроль и регулирование деятельности в сферах естественных монополий, *и его заместители, а также руководители территориальных органов уполномоченного органа*, осуществляющего контроль и регулирование деятельности в сферах естественных монополий, и их заместители.

29. Уполномоченный орган, осуществляющий контроль и регулирование деятельности, отнесенной к сфере государственной монополии (ст. *565-* КоАП*).* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 147-1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе ***руководитель*** уполномоченного органа, осуществляющего контроль и регулирование деятельности, отнесенной к сфере государственной монополии, и **его *заместители***, *а также* ***руководители*** территориальных органов уполномоченного органа, осуществляющего контроль и регулирование деятельности, отнесенной к сфере государственной монополии, и их заместители.

30. Органы, осуществляющие государственный контроль в области технического регулирования и обеспечения единства измерений (ст. *566 КоАП).* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 161 ч.1,ст. 164, 317 ч.1,357-2 ч.1,ст. 496 ч.1, ст. 498 ч.2 КоАП. Административные взыскания вправе ***налагать Главный государственный инспектор*** РК по государственному контролю и надзору и *его заместители, а также главные государственные инспекторы* областей и городов по государственному контролю и надзору *и их заместители*.

31. Уполномоченный орган по регистрации сельскохозяйственной техники (ст. 567КоАП*)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 461 ч.1,2, и 4 КоАП (в части правонарушений, совершенных водителями тракторов, самоходных сельскохозяйственных, мелиоративных и дорожно-строительных машин), ст.470, 474,475, 483 УПК, в части, касающейся поднадзорных уполномоченным органам по регистрации сельскохозяйственной техники, тракторов, иных самоходных машин и оборудования.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени уполномоченного органа по регистрации сельскохозяйственной техники вправе *инженеры-инспекторы* районных и областных уполномоченных органов по регистрации сельскохозяйственной техники.

32. Уполномоченный государственный орган в области растениеводства *(статья 567-1)*рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 175 ч.2 (в части правонарушений, совершенных производителями продукции растениеводства) КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель* уполномоченного государственного органа в области растениеводства *и его заместители, руководители территориальных органов и их заместители.*

33. Органы, осуществляющие государственный архитектурно-строительный контроль за качеством строительства объектов (ст. *568 КоАП)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 230, 231 ч.1, ст. 234, 235 ч.1 ,ст. 236,238, 239, 278 ч.2, ст. 291, 357-2 ч.1 ,ст. 387,499 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *Главный государственный инспектор* Республики Казахстан*, его заместители, главные государственные инспекторы областей (города республиканского значения, столицы).*

34.Органы статистики (ст. 569 КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 381, 382-384 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководител*и областных (городов Астаны, Алматы) управлений по статистике и *их заместители*.

35. Органы налоговой службы (ст. 570 КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 88 ч.3 и 4, ст. 88-1 ч. 2, 1666, 205 – 212 ,215-219,357-2 ч.1, ст. 358,358-1, ст. 360 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководители органов налоговой службы и их заместители*.

36. Органы финансовой полиции (ст. 570-1 КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 140 ч.1, ст. 141, 159 ч.1, ст. 161 ч.1 и 2, ст. 161-1,164,165,169-1,ст. 176 ч.1, 205 ч. Ч. 1, 2, 4 и 5, ст.207,212,215,358- 361 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель органа финансовой полиции и его заместители, руководители* органов финансовой полиции по областям, города республиканского значения, столицы Республики Казахстан, межрегиональных, районных, городских, районных в городах и специальных подразделений финансовой полиции и *их заместители.*

37.Органы Министерства финансов Республики Казахстан (ст. 571КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 176 ч.2,ст. 177, 177-1,177-1,177-2,177-3,177-4,178,179-2, 184-1,184-2,185-187, 204, 357-2 ч.2 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

1) *руководитель* уполномоченного государственного органа в области государственного финансового контроля и государственных закупок и *его заместители, руководители* территориальных органов за административные правонарушения, предусмотренные статьями 176 ч.2,ст. 179-2, 184-1, 184-2, 185, 186, 204, 357-2 ч.1 КоАП.

38.Уполномоченный орган по регулированию процесса государственных закупок (ст. 571-1КоАП) рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 167 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководитель*

уполномоченного органа по регулированию процесса государственных закупок и *его заместители, руководители* территориальных подразделений.

39. Органы Национального Банка Республики Казахстан (ст. 572 КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 166-1,168,168-2 ч.2,части 1-1, пятая, седьмая и восьмая по вопросам валютного контроля, части десятая, десятая и одиннадцатая), ст.169,180, 182,187,188, ч.1 , 218 (по вопросам валютного контроля), ст. 357-2 ч.1 КоАП, а также статьей 381, в части данных государственной статистической отчетности и наблюдений, сбор и обработка которых входят в их компетенцию.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *председатель Национального Банка РК, его заместители, руководители* территориальных филиалов.

Следует отметить, что полномочия органов Национального Банка РК, а также его работников, имеющих право на составление протокола о совершении административного правонарушения, определяются в соответствии с правилами КоАП.

40. Уполномоченный орган по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций (ст. 573 КоАП*)* рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 88 ч.1,ст. ,ст. 158-1, 158-2, 167-1 ч.1,ст. 168-2 ч.1 - 9, 12,ст. 170-174,175 ч.1,ст. 175-1,175-2,191,193,194-1,195,195-1, 196,196-1,197,197-1,198,199,201,201-1,218,357-2 ч.1 КоАП.

Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные штрафы вправе первый *руководитель* уполномоченного органа по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций и *его заместители*.

41.**Органы социальной защиты населения Республики Казахстан** *(статья* 574 КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 88 ч. 2,ст. 88-1 ч.1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные штрафы вправе *руководители* органов социальной защиты населения Республики Казахстан *их заместители*.

42.**Органы пограничной службы** (ст. 575 КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 298 ч.1, ст. 306 ч.1, ст. 389,390 ч.1, ,391ч.1,ст. 391-1 ч.1, ст. 392, 394 ч.1, ст. 396 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания от имени органов пограничной службы РК вправе:

1)руководитель пограничной службы и его заместители, руководители региональных управлений, объединений и их заместители;

2)начальники пограничных отрядов, командиры воинских частей пограничного контроля, морских воинских частей и их заместители;;

3) командиры пограничных кораблей {катеров), выполняющих службу по охране Государственной границы РК.

Кроме того, рассматривать дела об административных правонарушениях на континентальном шельфе РК и налагать административные взыскания вправе:

1)руководитель пограничной службы Республики Казахстан и его заместители, руководители региональных управлений, объединений и их заместители за незаконную передачу минеральных или живых ресурсов континентального шельфа РК физическим или юридическим лицам иностранных государств либо иностранным государствам:

2) начальники пограничных отрядов, командиры воинских частей пограничного контроля, морских воинских частей;

3) командиры пограничных кораблей (катеров), выполняющие задачи по охране Государственной границы.

43. Органы защиты государственных секретов (ст. 576 КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 357-2 ч.1,ст. 385, 386 ч.1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать

установленные административные взыскания вправе:

1)начальник управления уполномоченного органа по защите государственных секретов и его заместитель, начальник департамента Комитета национальной безопасности и его заместитель;

2) руководитель уполномоченного органа по защите государственных секретов и его заместители, председатель Комитета национальной безопасности РК и его заместители.

44.Органы по государственному контролю над производством и оборотом подакцизной продукции (ст. 576-1КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 357-2ч.1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе *руководители (заместители*) органа по государственному контролю над производством и оборотом подакцизной продукции.

45. Органы уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Республики Казахстан (ст. 576-2КоАП*)* рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 367 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе ***начальники*** территориальных органов уголовно-исполнительной системы по областям и *их заместители, начальник*и исправительных учреждений, следственных изоляторов.

46. Органы национальной безопасности Республики Казахстан (ст. 576-3КоАП) рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 367 КоАП (за совершение правонарушений в следственных изоляторах системы органов национальной безопасности). Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания *вправе* ***начальники*** следственных изоляторов органов национальной безопасности.

47.Местные исполнительные органы (ст. 576-4.КоАП*)* области рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 309-1 ч. 5 и 6, 309-4 ч.4,5,6,7, 357-2 ч.1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе ***аким области и его заместители.***

48. Уполномоченный орган в области образования *(ст. 576-5КоАП)*

рассматривает дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 311-1 ч..1 -6, ст. 357-2 ч.1 КоАП. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе ***руководитель*** уполномоченного органа в области образования и *его заместители, руководители* территориальных органов уполномоченного органа в области образования *и их заместители.*

Тема 5. Участники производства по делам об административных правонарушениях

§ 1. Состав лиц, участвующих в деле

Глава 34 КоАП определяет лиц, участвующих в производстве по делам об административных правонарушениях. К ним относятся:

- лицо в отношении которого ведется производство по делу об административных правонарушениях; законные представители физического лица; законные представители юридического лица; защитник; представитель потерпевшего; свидетель; понятой; специалист; эксперт; переводчик; прокурор.

В административном производстве, кроме того, участвуют свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, судебные представители. К лицам, участвующим в деле, также относится судья (суд). Основным, отличительным признаком, отнесения кого-либо из субъектов процесса к лицам, участвующим в деле, является наличие юридической заинтересованности в исходе дела. Юридическая заинтересованность – это, основанная на

законе, ожидаемый лицом, участвующим в деле, правовой результат, в связи с рассмотрением и разрешением дела в суде, в исполнительных органах государственной власти и управления.

Статья 27 КоАП гарантирует каждому заинтересованному лицу в порядке, установленном гражданским законодательством, право обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод или охраняемых законом интересов.

В этой же 27 статье КоАП говорится о государственных органах, в том числе прокуроре, который вправе обратиться в суд с иском (заявлением) в целях осуществления возложенных на него обязанностей для защиты прав физических лиц, организаций, общественных и государственных интересов. Закон гласит, что никому не может быть без его согласия изменена подсудность, предусмотренная для него законом (ч.3 ст. 27 КОАП).

Государственные и общественные интересы в производстве по делам об административных правонарушениях является основанием для участия в деле государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, участвующих в деле для защиты прав, свобод и законных интересов других лиц (граждан и организаций).

Вместе с тем необходимо отметить, что ни прокурор, ни государственные органы при рассмотрении дела в суде, какого – либо материального интереса в деле не имеют, так как не находятся в спорных правоотношениях с лицом, привлекаемым к административной ответственности и потерпевшим (физическим или юридическим лицом). Интересы указанных органов имеют юридический характер, являются общегосударственными или общественными интересами которые, суд, органы (должностные лица) отстаивают в производстве по делам об административных правонарушениях.

Основным обязательным признаком участников административного процесса, позволяющим отделить лиц, непосредственно, участвующих в деле от остальных субъектов административного процесса является личный, государственный или общественный интерес.

§ 2. Права и обязанности участников производства по делам об административных правонарушениях

Права и обязанности лиц, участвующих в деле регламентируются главой 34 КоАП. Все процессуальные права и обязанности участников процесса условно можно разделить на общие, которые характерны для всех участников административного процессуального отношения, на имеющих юридический интерес в деле (лиц, участвующих в деле), и специальные, которыми способны обладать только участники административного производства. Сообразно правовому статусу лиц, участвующих в деле, с учетом их заинтересованности в исходе дела в административном процессуальном законодательстве закреплен широкий круг их правомочий.

К общим процессуальным правам лиц, участвующим в деле относятся:

- право знакомиться с протоколом и другими материалами дела;
- вести дело через представителя, заявлять отводы судьям, прокурору, эксперту, специалисту, переводчику;
- пользоваться услугами переводчика;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы участвующим в деле лицам, а также свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства;
- давать устные и письменные объяснения по делу;
- представлять суду свои доводы и соображения как по отдельным, частным вопросам производства, так и по существу дела в целом;
-обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, протокол об административном правонарушении и постановление по делу;

Как было сказано, кроме общих процессуальных прав и обязанностей, лиц, участвующие в деле, они наделяются специальными процессуальными правами и обязанностями, характерных только для них.

К процессуальным правам специального характера участников процесса относятся:

- право на обращение в суд, орган (должностному лицу) с жалобой или заявлением, на неправомерные действия должностных лиц органов исполнительной власти;
- на освобождение от уплаты судебных расходов в доход государства, на отсрочку, рассрочку уплаты судебных расходов или уменьшение их размера;
- на получение копий заявлений, жалоб;
- на отсрочку и рассрочку исполнения судебного акта или акта органа (должностного лица, а также изменение способа и порядка его исполнения;
-право на реабилитацию, возмещения вреда, причиненного незаконными действиями органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях.

Основным участником административного процесса является лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (ст. 584 КоАП). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – это физическое, вменяемое лицо, достигшее ко времени совершения административного правонарушения, шестнадцатилетнего возраста.

В соответствии с законом, лицо вправе:

- знакомиться с протоколом и другими материалами дела, давать объяснения, делать замечания по содержанию и оформлению протокола;
- представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника;
- при рассмотрении дела выступать на родном языке или языке, которым владеет, и пользоваться услугами переводчика, если не владеет языком, на котором ведется производство;
- обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, протокол об административном правонарушении и постановление по делу;
- пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными ему КоАП.

Дело об административном правонарушении должно быть рассмотрено с участием лица, привлекаемого к административной ответственности. Однако дело может быть рассмотрено и в отсутствие правонарушителя, в случаях, когда он был надлежащим образом извещен о месте и времени рассмотрения дела, но не ходатайствовал об рассмотрении дела в его отсутствии, либо об отложении рассмотрения дела.

Закон предусматривает обстоятельства, когда в производстве по делам об административном правонарушении, обязательно присутствие лица, привлекаемого к административным взысканиям. Этими обстоятельствами являются:

1) административное правонарушение, совершенное лицом, не достигшее восемнадцатилетнего возраста;
2) административное правонарушение, совершение которого влечет административное взыскание в виде административного ареста;
3) конфискация или возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
4) конфискация доходов (дивидендов), денег и ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения;
5) административное выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца либо лица без гражданства;
6) лишение специального права, предоставленного лицу (ч. 3 ст. 584 КоАП)..

Несовершеннолетний, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, может быть удален на время рассмотрения

обстоятельств дела, в случаях, когда обсуждение некоторых вопросов могут отрицательно повлиять на его психику.

Потерпевший (ст. 585 УПК) – физическое или юридическое лицо, которому административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред и который признан таковым судом, органом (должностным лицом) по материалам административного дела. По делам о правонарушениях, последствием которых явились здоровье потерпевшего или имущественный ущерб, правами потерпевшего, могут осуществлять его законные представители.

Потерпевшим может быть признано юридическое лицо, которому административным правонарушением причинен моральный или имущественный вред.

Следует отметить, что защиту прав и законных интересов юридического лица, которому действиями виновного причинен имущественный, моральный вред, осуществляют его законные представители.

Потерпевший (физическое лицо или представитель юридического лица) вправе*:*

1) знакомиться с протоколом об административном правонарушении, и подавать на них замечания, а по окончании рассмотрении дела знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него необходимые сведения;

2) давать объяснения, представлять доказательства;

3) заявлять ходатайства и отводы, иметь своего представителя по делу;

4) обжаловать протокол об административном правонарушении и постановление по делу об административном правонарушении;

5) предъявить требования о возмещении имущественного и морального вреда, причиненного виновным в результате административного правонарушения;

6)требовать возмещения расходов, понесенных в связи с его участием в производстве по делу;

7)давать показания на родном языке или языке, которым владеет;

8) пользоваться бесплатной помощью переводчика, иметь представителя;

9) получить имущество, изъятое у него органом (должностными лицами) в качестве средства доказывания или представленное им самим, а также принадлежащее ему имущество, изъятое у лица, совершившего административное правонарушение, получить принадлежащие ему подлинники документов;

10) участвовать с разрешения суда, органа (должностного лица) в действиях (эксперименте), проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;

11) примириться с лицом, совершившим административное правонарушение (ст. 71 – 1 КоАП);

12) получить копии постановлений о возбуждении административного дела, о признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении дела, копию постановления о наложении административного взыскания, постановление суда апелляционной инстанции;

13) участвовать в производстве по делам об административном правонарушении;

14) приносить жалобы на действия органа, ведущего административный процесс;

15) обжаловать протокол и постановления суда;

16) знать о принесенных по административному делу жалобах и протестах и подавать на них возражения;

17) отказаться от дачи показаний против себя, супруга (супруги) или близких родственников;

18) участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб, ходатайств и протестов в апелляционной инстанции.

Вопрос о выплате в указанных случаях компенсации за счет государства за ущерб, причиненный должностными лицами правонарушением, разрешается судом, вынесшим постановление об административном взыскании, по заявлению потерпевшего. Потерпевший

имеет право в указанных случаях на компенсацию ущерба в полном объеме, если ущерб не превышает предусмотренный законом суммы.

По делам о правонарушениях, последствием которых явилась причинение вреда здоровью несовершеннолетнего, права потерпевшего, предусмотренные настоящей статьей, осуществляют близкие родственники или законные представители несовершеннолетнего.

Потерпевшим может быть признано юридическое лицо, которому преступлением причинен моральный или имущественный вред. В этом случае права и обязанности потерпевшего осуществляет представитель юридического лица.

Потерпевший обязан:

1)явиться по вызову судьи, органа (должностного лица, в производстве которого находится дело об административном правонарушении);

2) правдиво сообщить все известные ему по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы;

3) удостоверить своей подписью в соответствующем протоколе правильность внесения его показаний;

4) соблюдать установленный порядок при производстве дел об административных правонарушениях.

5) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин, он может быть подвергнут принудительному приводу в порядке, предусмотренном статьей 625 КоАП, и привлечен к административной ответственности в соответствии с законодательством.

За уклонение или отказ от дачи показаний или дачи ложных показаний органу (должностному лицу), суду потерпевший в соответствии ст. 515, 516 КоАП несет административную ответственность.

Дело об административном правонарушении должно быть рассмотрено с участием потерпевшего. Дело может быть рассмотрено в его отсутствии лишь в случаях, когда он должным образом был извещен об этом, и если от него не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела.

Если потерпевшим является юридическое лицо, в качестве свидетеля может быть опрошен его законный представитель (ч.4 ст. 585 КоАП).

Защитник (ст. 588 КоАП*).* Защитник – лицо, которое по поручению суда, органа (должностного лица) или с согласия лица, привлекаемого к административной ответственности, выясняет обстоятельства, оправдывающие подзащитного или смягчающие его ответственность, оказывает ему необходимую юридическую помощь, т.е. осуществляет функцию защиты в административном производстве.

Статья 16 Конституции РК гласит, что каждый задержанный, арестованный, обвиняемый в совершении преступления, имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента, соответственно, задержания, ареста или предъявления обвинения.

В качестве защитника участвуют: адвокаты; представители профсоюзов и общественных организаций; супруг (супруга); близкие родственники и законные представители лица, привлекаемого к административной ответственности; иностранные адвокаты, если имеется международный договор РК с соответствующим государством на взаимной основе. Защитник допускается к участию в деле с момента задержания лица в совершении административного правонарушения, или составления протокола об этом. Участие защитника допускается на стадии: возбуждения, подготовки, рассмотрения и обжалования дела в апелляционную и надзорную инстанцию.

Следует помнить, что участие защитника по делу об административном правонарушении обязательно в следующих случаях (ст. 589 КоАП), если:

1) об этом ходатайствует лицо, привлекаемое к административной ответственности;

2) лицо, привлекаемое к административной ответственности, в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

3) лицо, привлекаемое к административной ответственности, не владеет языком,

на котором ведется рассмотрение дела;

4) в материалах дела есть данные, позволяющие полагать, что лицу, привлекаемому к административной ответственности, могут быть назначены принудительные меры медицинского характера;

5) лицо, привлекаемое к административной ответственности, является несовершеннолетним.

Если в случаях указанных ч.1 ст. 589 КоАП, лицо, привлекаемое к административной ответственности или его законные представители, по его просьбе не пригласили защитника, то в таких случаях судья, орган (должностное лицо), обязаны обеспечить участие защитника на любой стадии производства. При этом, судья, орган (должностное лицо) должны вынести постановление об обязательном приглашении защитника из профессиональной организации адвокатов (адвокатской конторы, коллегии адвокатов, юридической консультации).

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе пригласить для защиты нескольких защитников (адвокатов).

Нередко, защитник избранный или назначенный по просьбе лица, привлекаемого к административной ответственности, не сможет прибыть в течение двадцати четырех часов для участия в деле, либо во время задержания лица, привлекаемого к административной ответственности в течение трех часов невозможно обеспечить явку защитника. В таких случаях, судья, орган (должностное лицо), вправе предложить лицу, привлекаемому к административной ответственности, пригласить другого защитника через коллегию адвокатов или ее структурные подразделения.

Следует отметить, что судья, орган (должностное лицо), не вправе рекомендовать лицу, привлекаемое к административной ответственности, пригласить в качестве защитника определенное лицо или адвоката (ч. 3 ст. 590 КоАП).

В соответствии ч. 7 ст. 590 КоАП для участия в деле, защитник должен представить судье, органу (должностному лицу), в подтверждение своих полномочий:

- документы, удостоверяющие личность;
- документы, подтверждающий принадлежность к коллегии адвокатов (ордер юридической консультации на право участия адвоката в данном деле или приравненный к нему по значению документ; решение общественного объединения или его руководящего органа о назначении защитника (доверенность);
- документы, подтверждающий родственные отношения с подозреваемым или обвиняемым (паспорт, удостоверение личности, доверенность).

. ***Полномочия защитника*** (ст. 592 КоАП). Защитник (адвокат) вправе:

- знакомиться со всеми материалами дела;
- участвовать в рассмотрении дела;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- с разрешения судьи, органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дело, задавать вопросы опрашиваемым в процессе рассмотрения дела лицам;
- обжаловать применение мер обеспечения производства по делу и постановление по делу; пользоваться иными правами, предоставленными ему законом.

Защитник не вправе:

- совершать каких-либо действий против интересов подзащитного и препятствовать осуществлению принадлежащих ему прав;
- вопреки позиции подзащитного признавать его причастность к административному правонарушению и виновность в его совершении, заявлять о примирении подзащитного с потерпевшим;
-отзывать поданные подзащитным жалобы и ходатайства;
- разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с обращением за юридической помощью и ее осуществлением.

Отказ от защитника (ст. 591 КоАП*)*. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника и осуществлять защиту самостоятельно, в частности, по мотивам отсутствия денежных средств необходимых для оплаты юридической помощи. Отказ оформляется в письменной форме (протоколом).

Оплата труда адвоката производится в соответствии с законодательством (путем заключения договора или соглашения между адвокатом с лицом, привлекаемым к административной ответственности об оплате труда адвоката). Судья, орган (должностное лицо), при наличии к тому оснований вправе освободить лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, полностью или частично от оплаты юридической помощи. В этом случае оплата труда производится за счет государства.

Расходы по оплате труда адвокатов могут быть отнесены за счет государства, если они участвовали в деле по назначению суда, органа (должностного лица), без предварительного заключения соглашения с клиентом по делам лиц, имеющие физические или психические недостатки , вследствие чего не могут самостоятельно осуществить свое право на защиту (ч. 2 ст. 589 КоАП.

Свидетель (ст. 594 КоАП). В качестве свидетеля может быть допрошено любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для дела.

Свидетель вправе:

1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников отрицательные последствия в связи с административным правонарушением;

2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;

3)пользоваться бесплатной помощью переводчика;

4) делать заявления и замечания по поводу правильности внесения своих показаний в соответствующий протокол;

Обязанности свидетеля:

1) явиться по вызову суда, органа (должностного лица) в производстве которого находится дело об административном правонарушении;

2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы;

3) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу, если он был предупрежден об этом;

4) удостоверить своей подписью в соответствующем протоколе правильность внесения его показаний;

5) соблюдать установленный порядок при производстве дел об административных правонарушениях.

Свидетель предупреждается об административной ответственности за уклонение или отказ от дачи показаний, дачу заведомо ложных показаний органу (должностному лицу}, рассматривающего дела об административных правонарушениях по ст.515, 516 КоАП, а также и об уголовной ответственности за совершение этих деяний в суде по ст. 352, 353 УК РК.

В случае уклонения свидетеля от явки по вызову судьи, органа (должностного лица), в производстве которого находится дело об административном правонарушении он, может быть, подвергнут приводу органом внутренних дел, финансовой полицией на основании определения судьи, органа (должностного лица) в соответствии ст. 625, 625 КоАП.

В случае опроса несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего четырнадцатилетнего возраста участие педагога или психолога, обязательно. В случае необходимости опрос несовершеннолетнего свидетеля, может быть проведен с участием его родителей, опекуна, попечителя.

Понятой (ст. 595 КоАП*)*. Понятой - совершеннолетнее лицо, не заинтересованное в

исходе дела, способное полно и правильно воспринимать происходящие в его присутствии процессуальные действия. Понятой привлекается к участию в производстве по делу об административном правонарушении, когда органу (должностному лицу) необходимо провести личный досмотр физического лица, досмотр транспортного средства, вещей, изъятия документов и вещей, находящихся при физическом лице, осмотра территорий, помещений и имущества, принадлежащих юридическому лицу, изъятия документов и имущества принадлежащих юридическому и т.п..

Орган (должностное лицо) проводит процессуальные действия непосредственно при личном участии понятых. Все факты осуществления процессуальных действий должностного лица (его содержание и результаты) отражается в протоколах составленные должностным лицом, и удостоверяются подписями понятых. Понятой вправе делать заявления и замечания по поводу производимого действия, и просить должностное лицо внести их надлежащим образом в протокол.

Понятой обязан явиться по вызову суда, органа (должностного лица), в производстве которого находится дело об административном правонарушении, принять в нем участие.

В случае необходимости уточнения некоторых данных содержания протокола, подлинности подписи понятого (на практике, встречаются случаи, когда процессуальные действия совершаются без участия понятого, а его фамилия и подпись в протоколе оказываются вымышленными и поддельными), он может быть допрошен в качестве свидетеля по указанным выше вопросам в порядке, предусмотренном ст. 594 КоАП (допрос свидетеля)..

Специалист (ст. 596 КоАП). *С*пециалист - совершеннолетнее лицо не заинтересованное в исходе дела, обладающее специальными знаниями и навыками, а также умением применить технические средства, необходимые для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств, имеющих значение для дела. В необходимых случаях, в производстве по делу, специалист может быть приглашен судом, органом (должностным лицом) для разрешения вопросов, требующих специальных познаний.

Права специалиста:

- знать цель и назначение своего вызова;
- отказаться от участия в производстве по делу, если не обладает соответствующими специальными знаниями и навыками по рассматриваемому делу;
- знакомиться с материалами дела, в процессуальных действиях которого он принимал участие;
- с разрешения судьи, органа (должностного лица), как специалист, задавать вопросы участникам процессуального действия при рассмотрении дел об административных правонарушениях;
- в рамках процессуального действия проводить исследование (за исключением экспертизы), материалов дела с отражением его хода и результатов в протоколе либо официальном документе, являющемся приложением к протоколу процессуального действия;
- знакомиться с протоколом процессуального действия, делать заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол относительно полноты и правильности фиксации хода и результатов проводившихся при его участии действий;

Обязанности специалиста:

явиться по вызову судьи, органа (должностного лица), осуществляющего производство по делу об административном правонарушении;

участвовать в процессуальном действии, используя по делу свои, специальные знания, навыки и научно- технические средства;

- давать пояснения по поводу совершаемых им действий;
- удостоверить своей подписью в протоколе факт совершения указанных действий, их содержание и результаты.

Эксперт (ст. 597 КоАП). Эксперт – любое лицо, обладающее необходимыми специальными научными знаниями, привлекаемые судом, органом (должностным лицом) для проведения экспертизы. Экспертиза назначается постановлением суда, органа (должностным лицом),в производстве которого находятся материалы об административном правонарушении. Перед экспертом ставятся вопросы, передаются объекты и материалы для исследования обстоятельств, имеющие значение для дела. По результатам исследования эксперт дает заключение. Заключение эксперта, его устные пояснения являются доказательствами по делу. Однако заключение эксперта, как доказательство по делу, не являются обязательными для органа ведущего административный процесс.

Производство судебной экспертизы может быть поручено:

1) сотрудникам органов судебной экспертизы;

2)лицам, осуществляющим судебно-экспертную деятельность на основании лицензии;

3)в разовом порядке иным лицам в соответствии с требованиями закона.

К основным правам эксперта относятся:

1) право знакомиться с материалами административного дела, относящимися к предмету экспертизы;

2) заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения;

3) с разрешения судьи, органа, ведущего производство по делу, участвовать в процессуальных и других действиях и задавать их участникам вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;

4) знакомиться с протоколом процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части с протоколом судебного заседания и делать подлежащие внесению в протоколы замечания относительно полноты и правильности фиксации его действий и показаний;

5) по согласованию с органом (лицом), назначившим экспертизу, давать в пределах своей компетенции заключение не только по поставленным перед ним вопросам, но и по иным обстоятельствам, имеющим значение для дела и установленным по его инициативе;

6) отказаться отдачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случаях, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения и др.

7) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также, если представленные материалы недостаточны для дачи заключения.

Эксперт *не вправе*:

1) помимо судьи, органа (должностного лица), ведущего производство по делу, вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;

2) самостоятельно собирать материалы для исследования;

3)проводить исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств, если на это не было специального разрешения органа, назначившего экспертизу.

Вместе с тем*, эксперт обязан:*

1) являться по вызову судьи, органа (должностного лица), в производстве которых находится дело об административном правонарушении;

2) дать объективное и обоснованное, письменное заключение по поставленным перед ним вопросам;

2) давать показания по вопросам, связанным с проведенным исследованием и данным заключением;

3) не разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с производством экспертизы и др.

За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет административную

ответственность, а за действия, совершенные в суде уголовную ответственность по ст. 352 УК. Эксперт, являющийся, сотрудником органов судебной экспертизы, считается по долгу службы ознакомленными со своими правами и обязанностями и предупрежденным об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного экспертного заключения

Переводчик (ст. 598 КоАП). Переводчик – лицо, свободно владеющее языком, а также понимающее знаки немого или глухого, знание которого необходимо для перевода заявлений, вопросов, ответов, по делам об административных правонарушениях, а также содержания и результатов проводимых процессуальных действий, письменных документов на родной язык участников процесса, не владеющих языком на котором ведется производство. О назначении лица переводчиком орган, ведущий процесс, выносит определение.

Переводчик назначается судьей, органом (должностным лицом) в производстве которого находится дело об административном правонарушении.

Переводчик вправе:

1) отказаться от участия в производстве по делу, если он не обладает знаниями, необходимыми для перевода;

2) задавать присутствующим при осуществлении перевода лицам вопросы для уточнения перевода;

3) знакомиться с протоколом процессуального действия, в производстве которого он участвовал и делать подлежащие занесению в протокол замечания относительно полноты и правильности фиксации перевода.

Переводчик вправе:

1) знакомиться с протоколом следственного или иного процессуального действия, в производстве которого он участвовал, а также в соответствующей части с протоколом судебного заседания и делать подлежащие занесению в протокол замечания относительно полноты и правильности перевода;

2) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс; получать возмещение расходов, понесенных им в связи с участием в производстве следственных и иных процессуальных действий, и вознаграждение за выполненную работу, если участие в производстве по делу не входит в круг его должностных обязанностей.

Обязанности переводчика:

1) явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс; выполнить точно и полно порученный ему перевод;

2) удостоверить правильность перевода своей подписью в протоколе следственного действия, произведенного с его участием, а также в процессуальных документах, вручаемых участникам процесса в переводе на их родной язык или язык, которым они владеют;

3) не разглашать сведения об обстоятельствах дела или иные данные, ставшие ему известными в связи с привлечением в качестве переводчика;

4) соблюдать порядок при производстве процессуальных действий и во время судебного заседания.

В случае отказа или уклонения от явки или от выполнения своих обязанностей без уважительных причин переводчик несет административную ответственность, а за умышленный неправильный перевод привлекается к уголовной ответственности.

Правила ст.598 КоАП, распространяются также на лицо, понимающее знаки немого или глухого и приглашенное в качестве переводчика.

Прокурор в административном процессе. В соответствии со ст. 4 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу закона, «О прокуратуре Республики Казахстан от 21 декабря 1995 г. на прокуратуру возложена функция конституционного надзора за соблюдением Конституции РК и исполнением законов, действующих на территории Республики Казахстан

Высший надзор за точным и единообразным применением законов в административном производстве от имени государства осуществляется Генеральным прокурором Республики

Казахстан как непосредственно, так и через подчиненных ему прокуроров.

Административным процессуальным законодательством прокурор относится к лицам, участвующим в деле (ст. 599 КоАП). Прокурор в целях реализации своих полномочий, вправе участвовать в производстве по делам об административных правонарушениях в случаях, когда это предусмотрено законом. При этом, участвуя в производстве по делу, прокурор представляет доказательства и участвует в их исследовании; излагает суду, органу (должностному лицу), рассматривающему дело, свое мнение о виновности лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, а также по другим вопросам, возникающим в процессе рассмотрения дела; высказывает суду, органу (должностному лицу), рассматривающему дело, предложение о применении положений закона и наложении административного взыскания на правонарушителя либо освобождении его от административной ответственности.

Прокурор дожжен быть извещен о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, если оно касается несовершеннолетнего лица, а также правонарушения, влекущего административный арест. Дело может быть рассмотрено в отсутствие прокурора лишь в случае, когда он сам заявит о невозможности своего участия или когда он своевременно извещен, но от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела.

§ 3. Представители лица, привлекаемого к административной ответственности, и потерпевшего от административного правонарушения

В производстве по делам об административных правонарушениях граждане (физические лица) и руководители юридических лиц не всегда могут или не желают лично участвовать в суде, в органах (у должностных лиц) по разбирательству дела. К причинам этого можно отнести: отсутствие у лица полной дееспособности, другие обстоятельства, препятствующие дееспособному лицу участвовать в судебном процессе (в виду занятости другими делами, командировка, болезнь, отсутствие правовой грамотности и опыта и т.п.), а также в разбирательстве по административным делам в органах государственной власти. В связи с этим, у граждан и юридических лиц, возникает необходимость поручать выполнение определенных процессуальных действий в суде и органах власти другим лицам, которые бы замещали их участие в суде. Учитывая указанные обстоятельства, закон (ст. 58 ГПК) предусматривает право граждан вести дела в суде, органах государственной власти, лично или через представителей.

Следует иметь в виду, что в соответствии ст. 27 КоАП, по заявлению лица дело о любом правонарушении, предусмотренной особенной частью раздела 2 КоАП должно быть рассмотрено судьей (ч. 5 ст.539 КоАП). В таких случаях, лицо в отношении, которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе иметь представителя в суде.

Представитель – лицо, совершающее процессуальные действия на основании доверенности, по поручению суда, органа (должностного лица) или в силу своего статуса от имени и в интересах представляемого участника дела, гражданина или организации, вследствие чего у представителя возникают процессуальные права и обязанности.

Граждане могут вести свои дела в суде лично или через представителей. Юридические лица могут вести свои дела в суде только с помощью своих органов либо судебного представителя (ст.58 ГПК).

Отношения между представителем и представляемым регулируются нормами материального (административного, гражданского, семейного, трудового права). Отношения между представителем и судом, органом (должностным лицом), подпадают под действие норм гражданского процессуального права (ст.58-63, 187, 275, 281 ГПК и др.) и норм административного права (ст. 586 и 587 КоАП).

Представительство в суде, органах (должностного лица) призвано обеспечивать реализацию права гражданина на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи. Цель судебного представительства – оказание правовой помощи всем, кто в ней нуждается, а также создание условий выяснения всех существенных для дела обстоятельств и вынесения судом обоснованного и квалифицированного решения. Оно приобретает большое значение для защиты интересов несовершеннолетних и недееспособных, юридических лиц и вообще лиц, не имеющих правовых знаний и опыта в судебных делах.

Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь представителя по этому делу. Одновременное участие представителя с гражданином, интересы которого он представляет, именуется в литературе *правозаступничеством.*

Представительство допускается по любым категориям административных дел и на любой стадии процесса. В отличие от государственных органов и органов местного самоуправления, а также иных лиц, защищающих в суде чужие права, законный представитель всегда действует от имени представляемого лица. Его действия, во-первых, всегда ограничены полномочиями того лица, интересы которого он представляет, и, во-вторых, юридические результаты этих действий возникают не для представителя, а для представляемого лица..

Правом на ведение дела через представителя обладают физические и юридические лица (правонарушитель и потерпевший), участвующие в процессе по основаниям, предусмотренным ст. 586 и 587 КоАП. Законными представителями в суде, органах уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях могут быть совершеннолетние граждане, обладающие правоспособностью и дееспособностью. Статья 59 ГПК содержит перечень лиц, которые могут быть допущены в качестве представителей по поручению в суде:

- адвокаты;
- работники юридических лиц - по делам этих юридических лиц;
- уполномоченные профессиональных союзов - по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется этими профессиональными союзами;
- уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением дано право защищать права и интересы членов этих организаций;
- уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением дано право защищать права и интересы других лиц;
- один из соучастников по поручению других соучастников;
- другие лица, допущенные судом по просьбе лиц, участвующих в деле..

Наряду с позитивным определением возможного круга лиц, которые могут быть представителями по делу, закон использует и негативный метод, указывая лиц, которым *запрещено* представлять в суде чужие интересы. Поэтому не могут быть представителями в суде:

-недееспособные лица;

-лица, не достигшие совершеннолетия или состоящие под опекой или попечительством;

-адвокаты, принявшие поручения об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных законодательством об адвокатуре;

-адвокаты, исключенные из коллегии адвокатов.

Лица, исключенные из коллегии адвокатов, не могут быть допущены судом представителями по делу в случае, предусмотренном ст. .60 ГПК (договорное представительство). Однако это не препятствует им представлять в суде те юридические лица, с которыми они связаны трудовыми правоотношениями, защищать в суде права своего супруга, а также выступать в качестве законных представителей.

Ограничения, установленные законом для судей, должностных лиц государственных органов, предписывают, что им запрещено совмещать свою основную деятельность с иной

оплачиваемой деятельностью, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. Несовершеннолетние граждане свои интересы в суде самостоятельно защищать не могут. В таких случаях существуют законные представители. Не могут быть представителями в суде физические лица, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства (ст.26 ГК), а также лица, ограниченные судом в дееспособности за злоупотребление спиртными напитками и наркотическими веществами (ст.27 ГК).

§ 4. Виды судебного представительства

Судебное представительство классифицируется по различным основаниям. В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемого лица для возникновения судебного представительства различают представительство добровольное и обязательное. Критерий разграничения – наличие согласия представляемого.

Добровольное представительство может быть *договорным и общественным*, основанным на членстве в общественных организациях.

Договорное представительство основанием своего возникновения имеет либо гражданский договор поручения, либо трудовой договор, из которых возникают полномочия представителя по ведению дела в суде, органах государственной власти. Договорными представителями в суде, органах государственной власти являются адвокаты; юрисконсульты и другие работники предприятий, организаций и учреждений – по делам этих юридических лиц; один из соучастников по делу по поручению других соучастников; лица, допущенные судом к представительству по данному делу.

Среди договорных представителей наиболее распространено участие адвокатов, юрисконсультов, сотрудников юридических форм. Однако в административном или гражданском процессе нет статьи, которая бы устанавливала так называемую адвокатскую монополию на ведение в суде чужих дел. Любое лицо, кроме тех, кому это прямо запрещено законом, вправе принять поручение от стороны лица, привлекаемого к административной ответственности, а суд любой инстанции обязан допустить его к участию в деле после проверки полномочий.

Под **общественным представительством** понимается представительство, осуществляемое уполномоченными общественных организаций по делам членов своих организаций, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти организации. Основанием возникновения представительства является факт, вступления (приема) в общественную организацию, которая в силу закона и в соответствии со своим уставом обязана оказывать юридическую помощь своим членам (профсоюзы, союзы лиц творческих профессий и т.п.).

Обязательное представительство подразделяется:

- на законное представительство, в котором круг полномочий представителя определяется законом;
- на уставное представительство, при котором эти полномочия определяются уставами и положениями, определяющими статус представляемого юридического лица.

Законные представители физического или юридического лица. Законные представители совершают от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения, которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Законным представителям не воспрещается поручать ведение дела в суде другому представителю, которого они избирают для лучшей защиты прав и интересов своих подопечных лиц.

Законное представительство предусмотрено для полностью недееспособных граждан, частично и ограниченно дееспособных.

Права, свободы и охраняемые законом интересы недееспособных граждан, лиц, не обладающих полной дееспособностью или признанных ограниченно дееспособными,

защищают в суде, органах власти их родители, усыновители, опекуны или попечители, которые представляют суду документы, удостоверяющие их полномочия.

Законными представителями по делу являются родители, усыновители, опекуны и попечители. Функции законных представителей в отношении лиц, находящихся на попечении в государственных или общественных учреждениях, возложены на администрацию этих учреждений (ст.108 Закона о Б. и С.). В качестве законного представителя в суде в этом случае выступает либо руководитель соответствующего учреждения, либо назначенный им работник.

Полномочия законного представителя в суде, органах государственной власти и порядок их оформления. В юридической литературе полномочия представителя принято делить, на общие и специальные. Общие полномочия представляют собой совокупность правопредставителя, которая не содержит прав на совершение распорядительных действий. Осуществление общих полномочий, не требует какого - либо специального оформления.

К общим полномочиям представителя относятся право:

- представителя знакомиться с материалами дела;
- делать выписки из материалов дела;
- снимать копии;
- заявлять отводы участникам процесса;
- представлять доказательства;
- участвовать в исследовании доказательств;
- задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам;
- заявлять ходатайства;
- представлять доводы и высказывать соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражать против ходатайств, доводов и соображений лиц, участвующих в деле и прочие.

Общие полномочия на ведение дел в суде дают представителю право на совершение практически всех процессуальных действий

Специальные полномочия представляют собой совокупность прав представителя на совершение распорядительных действий. Полномочия на ведение дела в суде дают представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий.

Следует отметить, что полномочия представителя на совершение перечисленных действий, должно быть специально предусмотрено в доверенности, выданной представляемым, в противном случае представитель не имеет права их совершать (ст. 61 ГПК). Аналогичным образом должны быть оформлены право на совершение действий, связанных с передачей дела на рассмотрение других органов, передача дела от органа, (должностного лица) в суд, обжалование постановления суда, органа (должностного лица) или передоверие ведения дела другому лицу. Эти действия также могут быть совершены только по специальному полномочию.

Полномочия представителя должны быть надлежащим образом оформлены. Доверенности, выдаваемые гражданам, могут быть удостоверены также предприятиями, учреждениями и организациями, где работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства заверителя, администрацией лечебного учреждения, где он находится на излечении, соответствующей воинской частью, если доверитель военнослужащий (ст. 62 ГПК).

Полномочия законного представителя оформляются особой доверенностью представляемого. Отдельная доверенность или особая оговорка в доверенности необходима на защиту прав и законных интересов физического и юридического лица, в

отношении которых ведется дело об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 586, 587 КоАП.

В некоторых случаях полномочия представителя могут быть оформлены устным заявлением представляемого лица, занесенным в протокол судебного заседания.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером юридической консультации или адвокатской конторой на участие в деле, а при ведении им своей деятельности индивидуально договором, заключенным адвокатом с клиентом. Аналогичным образом и полномочия общественных представителей подтверждаются документами, удостоверяющими поручение соответствующей профсоюзной или иной общественной организации на представительство по данному делу.

Полномочия юрисконсульта удостоверяются общей или развой доверенностью. Полномочия на совершение правораспорядительных действий требуют в ней специальной оговорки. Сотрудники организаций, как правило, предъявляют разовые доверенности на ведение дела.

Полномочия законных представителей недееспособных (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей) специального оформления не требуют. Достаточно предъявления документа, подтверждающего, что они являются законными представителями (предъявление паспорта, свидетельства о рождении или усыновлении, опекунского или попечительского удостоверения). Если же законный представитель передоверяет ведение дела другому лицу, то он от своего имени выдает доверенность.

В правовой литературе различают доверенности трех видов *разовые, специальные и общие.*

Разовая доверенность является доверенностью, которая выдается доверителем, на участие представителя по одному административному, гражданскому или уголовному делу в одном суде, органе (должностного лица).

Специальная доверенность выдается доверителем на участие представителя в одном деле во всех вышестоящих государственных органах и судебных инстанциях.

Общая доверенность выдается доверителем на участие представителя во всех административных, гражданских или уголовных делах доверителя во всех судебных учреждениях.

Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой неуказанна дата ее совершения, недействительна (ч.2 ст.168 ГК).

Законный представитель физического лица (ст. 586 КоАП). В случае административного задержания или составления протокола в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности, его законный представитель может быть допущен к участию в деле с момента задержания.

Законные представители физического лица и потерпевшего, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, имеют такие же права и несут те же обязанности, которые предусмотрены КоАП в отношении представляемых ими лиц (лица совершившего административное правонарушение и потерпевшего)

Если в производстве по делам об административном правонарушении его субъектом является лицо, не достигшим восемнадцати летнего возраста, в таких случаях участие законного представителя несовершеннолетнего в производстве ***обязательно***.

Законные представители юридического лица их п**роцессуальные права и обязанности** (587 КоАП). В производстве по делам об административных правонарушениях процессуальные права и обязанности юридического лица такие же, как и у физического лица. Защиту прав и законных интересов юридического лица (государственного и

негосударственного), в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители.

Согласно ч. 5 ст. 567 КоАП, присутствие законного представителя или защитника юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, **обязательно** в случаях, если административное правонарушение, влечет взыскание в виде:

- ареста, конфискации или безвозмездного изъятия предмета, явившимся орудием совершения правонарушения;
- доходов (дивидендов), ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения;
- административного выдворения за пределы РК;
- лишения специального права.

В случае уклонения от явки, лица привлекаемого к административной ответственности, законного представителя несовершеннолетнего, законного представителя физического и юридического лица, в суд, орган (должностному лицу), указанные лица могут быть, подвергнуты приводу, осуществляемому органом внутренних дел и финансовой полицией на основании определения судьи, органа (должностного лица), рассматривающего дело об административном правонарушении (ч. 6 ст.586, ч. 6 587 КоАП).

тема 6. Доказательство и доказывание в административном процессе

§ 1. Понятие доказывания в административном процессе.

Доказательства и доказывание в административном процессе - часть курса административно - процессуального права, которая изучает методологические и правовые основы познания в административном процессе. В понятии о доказывании используются достижения различных наук, в том числе логики, психологии, криминалистики, судебной медицины, психиатрии и др.

Административное правонарушение, по поводу которого проводится расследование и рассмотрение дела, представляют собой события и факты прошлого. Любое правонарушение, как и явления окружающего мира, оставляют реальные следы на различных объектах, а в сознании человека идеальные следы – память о виденных событиях и фактах.

Отсюда следует, *что доказательство* - это определенный логический прием рассуждения, когда на основе установленных обстоятельств утверждается или отрицается наличие какого-либо обстоятельства

Основным *методом изучения* предмета доказывания является материалистическая гносеология, т.е. теория познания, которая объясняет, что:

а) мир существует объективно;

б) он познаваем;

в) человек способен вскрывать законы реальной действительности;

г) вся материя обладает свойством, по существу с ощущением, свойством отражения.

Целью административно – процессуального доказывания является установление истины по делу. В философии истина – это адекватное отображение в сознании воспринимающего того, что существует объективно. Проще, истина, то же, что, правда. (С.И Ожегов, словарь русского языка.).

Признание положения о том, что в основе доказывания лежит установление истины по делу, объективно требует определение места познания в процессе добывания истины.

В административном процессе *предметом исследования судьи, органа (должностного лица)*, т.е. всей деятельности этих органов и экспертных учреждений, преследуется цель установить истину по конкретному делу, составляют такие события, поступки людей, в

отношении которых существует предположение, что они общественно опасны, противоправны и наказуемы.

§2. Понятие доказательства, его свойства и виды

Административное дело обычно возбуждается по событиям, прошедшим в прошлом, поэтому установление всех сведений, имеющих значение по делу, производится посредством доказательств.

Законодательное определение понятия доказательства дано в части 1 ст. 604 КоАП.

Доказательствами по делам об административных правонарушениях являются законно полученные фактические данные, на основе которых, орган (должностное лицо) суд устанавливает наличие или отсутствие события деяния, состава административного правонарушения, виновность правонарушителя, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В доказательствах содержатся фактические данные, сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Фактические данные – это содержание доказательств, сведения о рассматриваемом и разрешаемом административном правонарушении.

Показания свидетеля, показания потерпевшего заключение эксперта, акт ревизии и документальной проверки, вещественные доказательства, протоколы об административном правонарушении и иные документы – это форма доказательств. Их принято называть процессуальными *источниками фактических данных или источниками доказательств.* Установленной законом перечень источников фактических данных является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит.

С помощью доказательств возможно установление вины лица в совершении административного правонарушения, как во время возбуждения административного дела, так и при судебном рассмотрении. На основе собранных доказательств и их исследования в административном процессе устанавливается истина.

Статья 604 КоАП устанавливает перечень обстоятельств, согласно которому доказательства, полученные с нарушением закона, *признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться при доказывании любого обстоятельства по делу,* за исключением факта соответствующих нарушений и виновности лиц, их допустивших. Поэтому фактические данные должны быть признаны *недопустимыми* в качестве доказательств, если они получены с нарушениями требований КоАП, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников процесса или нарушением иных правил процесса повлияли или могли повлиять на достоверность полученных фактических данных, в том числе:

1) с применением насилия, угрозы, обмана, а равно иных незаконных действий;
2) с использованием заблуждения лица, участвующего в процессе, относительно своих прав и обязанностей, возникшего вследствие неразъяснения, неполного или неправильного ему их разъяснения;
3) в связи с проведением процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному делу;
4) в связи с участием в процессуальном действии лица, подлежащего отводу;
5) с нарушением порядка производства процессуального действия;
6) от неизвестного источника;
7)с применением в ходе доказывания методов, противоречащих современным научным знаниям.

Следует отметить, что недопустимость использования фактических данных в качестве доказательств устанавливается судьей или органом (должностным лицом), ведущим производство по делу об административном правонарушении, по собственной инициативе или по ходатайству участников процесса.

Свойства доказательств – это признаки, составляющие особенность доказательства

отличительную от других сведений тем, что их содержание и форма определяются процессуальным законом.

К свойствам доказательства относятся: *относимость, допустимость и достоверность.* КоАП является основным условием при оценке доказательств с точки зрения их относимости по административному делу.

Относимость доказательств характеризует содержание доказательства и признается относящимся к делу, если оно представляет собой фактические данные, которые подтверждают, опровергают или ставят под сомнение выводы о существовании обстоятельств, имеющие значение по делу (ч. 3 ст. 617 КоАП).

Относимость доказательств это его пригодность устанавливать факты, имеющие значение для дела в их объективно существующей причинной связи между доказательствами и материально – правовыми обстоятельствами дела, которые оцениваются по существу и кладутся в основу соответствующих процессуальных решений по делу.

Доказательство только тогда будет относящимся к делу, когда может быть использовано для выяснения наличия или отсутствия какого-либо обстоятельства, входящего в предмет доказывания по данному административному делу.

Определение относимости доказательств, происходит в процессе доказывания по делу, начиная с собирания доказательств, когда решается вопрос о том, какие действия необходимо произвести и каких результатов можно от них ожидать с точки зрения выяснения обстоятельств дела.

Заранее установить круг обстоятельств, входящих в предмет доказывания по конкретному делу, невозможно. Круг этих обстоятельств в первую очередь определяет и устанавливает суд, орган (должностное лицо), исследуя и проверяя версии происшедшего события. Они могут быть установлены и по ходатайству участников процесса.

Относимость доказательства определяется главным образом по тому, входит ли обстоятельство, которое может быть выяснено с помощью этого доказательства, в предмет доказывания по делу, а также способно ли доказательство по своему содержанию служить установлению этого обстоятельства.

Под *допустимостью доказательств* понимается определение законности источника доказательств, способов получения и закрепления фактических данных. Это его пригодность для использования при установлении обстоятельств, имеющих значение для дела, как отвечающего требованиям закона относительно источников, порядка обнаружения, закрепления и исследования доказательств.

Допустимость доказательств - это полноценность доказательства с точки зрения законности источников, методов и приемов, с помощью которых они были получены.

По закону обязанность доказывания лежит на суде, органе (должностном лице). Предусмотренный законом *источник доказательств* устанавливается в соответствии с ч. 2 ст.604 КоАП, объяснениями лица, привлекаемого к административной ответственности показаниями потерпевшего, свидетеля, заключением эксперта, вещественными доказательствами, протоколами процессуальных действий и иными документами.

Достоверность доказательств это такая их характеристика, в результате проверки которой выясняется, что сведения в ней соответствуют реальной действительности. Достоверным является обоснованное доказанное знание, истинность которого не вызывает сомнения.

Таким образом, всякое достоверное знание является истинным, но не всякое истинное суждение может быть признанно достоверным. (Теория доказательств в советском уголовном процессе М., 1973).

Достаточными считаются все собранные в совокупности и в достаточном объеме, допустимые и достоверные доказательства, устанавливающие истину по делу, для принятия соответствующего процессуального решения

С помощью исследования таких свойств доказательств, как относимость, допустимость, достоверность и достаточность, возможно установление истины по делу, а

значить и вины лица в совершении административного правонарушения.

§ 3. Классификация доказательств

В юридической литературе общепринятой является следующая система классификации доказательств:

а) по характеру связи с предметом доказывания выделяются доказательства прямые и косвенные.

б) по отношению содержания доказательства к совершенному административному правонарушению, доказательства делятся на обвинительные и оправдательные.

в) по источнику промежуточного носителя доказательственной информации доказательства делятся на первоначальные и производные.

По способу отображения доказательства в сознании человека и следов административного правонарушения в материальной среде доказательства делятся *на личные и вещественные.*

Прямые доказательства. В прямых доказательствах сведения содержатся в самом обстоятельстве, входящем в предмет доказывания, они выявляются непосредственно без промежуточных звеньев носителей доказательственной информации.

Кроме того, в прямых доказательствах информация содержится в самом устанавливаемом факте, т. е., совершения административного правонарушения определенным лицом.

К прямому доказательству, например, можно отнести показания самого лица, совершившего административное правонарушение об обстоятельствах совершенного правонарушения или свидетеля, видевшего эти обстоятельства. В прямых доказательствах о факте происшедшего можно сделать однозначный вывод.

Косвенные доказательства. В косвенных доказательствах факт совершения административного правонарушения и другие обстоятельства, подлежащие доказыванию, устанавливаются через промежуточную информацию и по ним можно принять несколько решений, сделать неоднозначные выводы об истинности этого доказательства. В косвенных доказательствах нет прямой связи с обстоятельствами, подлежащими установлению. Косвенные доказательства в отличие от прямых, носят многозначную связь с подтверждаемым обстоятельством.

Обстоятельства, выступающие в качества косвенных доказательств многочисленны и разнообразны.

В практической деятельности по многим административным делам установить прямые доказательства (улики) не представляется возможным. В таких случаях обстоятельства, подлежащие доказыванию, устанавливаются посредством сбора многочисленных косвенных доказательств. На основе их анализа и отбора делается вывод о достоверности и достаточности этих доказательств, которые затем приобщаются к делу.

Обвинительные доказательства. К обвинительным доказательствам, как правило, относятся доказательства, которые устанавливают событие и признаки состава административного правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства совершения административного правонарушения), личность, виновность лица, совершившего административное правонарушение и другие обстоятельства, .отягчающие ответственность. В данном случае речь идет о виновности, лица совершившего административное правонарушение.

При рассмотрении обвинительных доказательств, законодатель обязывает субъектов доказывания принимать все, предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявлять как уличающие, так и оправдывающие обстоятельства, а также смягчающие и отягчающие его ответственность и наказание, сохраняя при этом объективность и беспристрастность при рассмотрении дела (ст. 61 и 62 КоАП).

Оправдательные доказательства. Оправдательные доказательства, это такие обстоятельства по делу, которые оправдывают подозреваемого или опровергают совершение им деяния, т.е. свидетельствуют о его невиновности. К разновидности оправдательных доказательств можно отнести «алиби». Термин «алиби» латинского происхождения, означающее в переводе «где - ни будь в другом месте».

В общепринятом юридическом понимании «алиби» означает нахождение обвиняемого в момент, когда совершалось преступление, в другом месте, как доказательство непричастности его к преступлению.

Личные доказательства формируются психическим восприятием человека обстоятельств совершения преступления, которые передаются в виде различных сведений субъектам доказывания. Таким образом, личные доказательства происходят от личности, т.е. человека.

Личные доказательства **-** это показания, лица привлекаемого к административной ответственности, свидетеля, потерпевшего, протоколы административных правонарушений и процессуальных действий и иные документы, заключение эксперта. Общим для различных групп личных доказательств является психическое восприятие человеком событий и передача устно или письменно в языковой или иной специальной форме сведений, имеющих значение для правильного решения дела.

Показания свидетеля и потерпевшего. Наиболее распространенным видом доказательств являются показания свидетеля и потерпевшего. Правовая основа понятий показаний потерпевшего и свидетеля и, их содержание и значение определены в статях 585 и 594 КоАП.

Показания свидетеля (потерпевшего) – это сведения, сообщенные ими в письменной или устной форме на допросе, проведенном в процессе рассмотрения административного дела органом (должностным лицом), судьей, об известных каких либо обстоятельствах, имеющих значение по делу. Свидетель и потерпевший не несут административной ответственности за совершенное рассматриваемое административное правонарушение.

Поэтому правовая основа и содержание показаний потерпевшего и свидетеля имеют общие черты. Отличие заключается в том, что потерпевший обладает большими процессуальными правами.

Потерпевший это лицо, которому непосредственно преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред. Лицо признается потерпевшим соответствующим постановлением судьи, органа (должностного лица). В отличие от свидетеля, потерпевший имеет право на ознакомление со всеми материалами дела, заявлять ходатайства и отводы, примирится с подозреваемым, обвиняемым т.п. В судебном процессе он является равноправным участником судебного рассмотрения дела..

По закону (ст.594 ч. 2 КоАП), свидетель имеет право, отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение административного правонарушения.

Нельзя допрашивать в качестве свидетеля:

- священнослужителя – об обстоятельствах, известных ему из проповеди;
- лицо, которое в силу своего малолетнего возраста либо психических или физических недостатков неспособно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания.

В указанных случаях свидетель и священнослужитель вправе отказаться от дачи показании, и они не могут быть подвергнуты за это, какой бы то ни было ответственности

К участию в производстве по делу об административном правонарушении не допускаются (ст.601 КоАП):

1)в качестве защитника и представителя лица, являющиеся сотрудниками государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением правил, нарушение которых явилось основанием для возбуждения данного дела или если они ранее выступали в качестве защитника и представителя потерпевшего по административному

делу.

2) эксперт и переводчик, если они состоят в родственных отношениях с лицом, привлекаемым к административной ответственности;

- с потерпевшим, с их законными представителями;
- защитником;
-прокурором;
-судьей;
- членом коллегиального органа;
- должностным лицом в производстве, которого находится данное дело;
- либо, если эксперт, переводчик ранее выступали в качестве иных участников производства по данному делу;
-если имеются основания считать этих лиц лично или косвенно заинтересованными в данном деле.

Перечисленные выше лица подлежат отводу, и их участие в производстве по делу не допускается (ст. 602 ч. 1 КоАП)

Самыми распространенными причинами ложных показаний свидетеля являются: личная его заинтересованность, страх, боязнь расправы со стороны, лица совершившего административное правонарушение и фантазирование.

Показания лица, привлекаемого к административной ответственности. Им признается лицо:

- в отношении, которого органом (должностным лицом) составлен протокол об административном правонарушении для привлечения лица к административной ответственности;
- в отношении, которого судьей вынесено постановление о привлечении лица к административной ответственности.

Показания лица привлекаемого к административной ответственности - это сведения, сообщенные им в письменной или устной форме на допросе, проведенном в процессе рассмотрения дела об административном правонарушении. Предмет доказывания виновного и подозреваемого, в основном совпадают, несмотря на их терминологические различия.

Лицо, привлекаемое к административной ответственности вправе дать показания по предъявленному ему обвинению, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств, имеющих значение по делу. В тоже время, лицо привлекаемое к административной ответственности не обязан давать показания, он не несет административной или уголовной ответственности за дачу ложных показаний или отказ от дачи показаний. Поэтому показания лица привлекаемого к административной ответственности являются с одной стороны, как бы источником доказательственной информации, а с другой важным средством защиты от предъявленного обвинения.

Первоначальные доказательства. Первоначальными являются те доказательства, которые установлены из первоисточника и получены без промежуточных звеньев носителей информации. Например, показания свидетеля – очевидца будут первоначальными, а производным эти же показания о фактах, известных свидетелю, но уже полученные со слов другого лица.

Подлинники документов считаются первоначальными, а *их копии будут производными доказательствами*

Вещественные доказательства – это объекты, вещи, предметы материального мира, сохранившие на себе следы административного правонарушения или ставшие орудием или средствами совершения данного административного правонарушения и в установленном законом порядке, приобщены к делу

Под вещественными доказательствами признаются предметы, орудия, следы, объекты административных правонарушений (действий или бездействий), а также деньги и иные ценности, тем, а также все другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению административных правонарушений, установлению фактических

обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению вины или смягчению ответственности..

В вещественных доказательствах источниками доказательств являются их физические, материальные свойства и признаки, (например вес, размер, количество, химический состав, устройство, конфигурация и локализация следов), местонахождение (например, добытые незаконной охотой туши зверей, птиц, обнаруженные у подозреваемого) либо факт их создания или видоизменения (например, поддельная документы и т. п.).

Согласно ст. 613 КоАП при признании предмета вещественным доказательством и приобщения его к делу орган (должностноелицо) составляет протокол. В этом же протоколе дожен быть решен вопрос об оставлении вещественного доказательства при деле или сдаче его на хранение владельцу или иным лицам и органиязациям.

К делу может быть приобщен образец вещественного доказательства. О месте нахождения вещественного доказательства в деле должна иметься справка.

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порчи, если не могут быть возвращены владельцу, сдаются в соответствующие организации для по назначению либо для реализации с внесение полученных сумм на депозит органа, ведущего административный процесс.

При прекращении дела или вынесения оправдательного приговора, использованные или реализованные вещественные доказательства возмещаются владельцу предметами того же рода и качества или последнему уплачивается их стоимость.

При передаче дела органом (должностным лицом) или от одного органа другому, а равно при направлении дела в суд либо при передаче дела из однлго суда в другой вещественные доказательства препровождаются вместе с делом . Вещественные доказательства передаются в упакованном и опечатанном виде с приложением к ний описи, содержащий указания на индивидуализирующие их признаки.

При вынесении постановления судом о наложении администраивного взыскания или прекращении дела вопрос о вещественных доказательствах решается в соответствии со ст.613 КоАП. При этом:

- орудия преступления подлежат конфискации или передаются в соответствующие учреждения или уничтожаются;

- вещи, запрещенные к обращению, поджлежат передаче в соответствующие уяреждения или уничтожаются;

- вещи не представляющие ценности и не могущие быть использованными, полежат уничтожению, а вслучае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть выданы им;

- деньги и иные ценности, а также предметы незаконного предпринимательства и контрабанды, по постановлению суда подлежат обращению в доход государства; остальные вещи выдаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность гоударства.В случае спора о принадлежности этих вещей спор этот подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

- документы, являющиеся вещественными доказательствами , остаются при деле в течение срока хранения последнего либо передаются заинтересованным организациям или гражданам (во временное пользование, если это возможно без ущерба для дела, либо передаются их копии).в порядке, предусмотренном ст. 615 КоАП.

Документы. По словарю С.И.Ожегова слово «документ» имеет значения: 1) деловая бумага, подтверждающая какой- нибудь факт или право на что – нибудь; 2) удостоверение, официальная бумага,свидетельствующие о личности предъявителя; 3) письменное свидетельство о каких – нибудь исторических событиях, фактах.

Документы являются одним из видов доказательств, которые по своим свойствам ближе к понятию вещественных доказательств. Об этом прямо говорится в ч. 4 ст. 615 КоАП, что документы являются вещественными доказательствами.

Под документом в административном процессе(гражданском и уголовном) подразуме-

ваются любые письменные или оформленные иным способом акты, удостоверяющие или излагающие сведения и факты, имеющие отношение к делу. Под иными документами понимаются документы, изготовленные не в ходе процессуальной деятельности.

Документ признается как доказательство при наличии:

1) данных, указывающих на то, каким образом он попал в материалы дела (сопроводительное письмо, протокол об изъятии документа и т.д.);

2) установленных реквизитов служебных документов или данных о гражданине, от которого документ исходит;

3) указаний на источник осведомленности составителя (ссылки на название нормативного акта, номер и дату архивного документа, лиц, от которых получены данные, и т.д.).

В зависимости от уголовно-процессуальной значимости выделяют документы – вещественные доказательства и документы – письменные доказательства (ст.615 КоАП). Они содержат сведения, о юридических фактах, зафиксированных в их смысловом содержании.

Вещественными доказательствами могут быть подлинники (диплом, технический паспорт, накладная), а также дубликаты или копии, заверенные в установленном порядке, если они похищены у их владельца и найдены при осмотре у подозреваемого в совершении административного правонарушения (ст.ч.4 ст. 615 КоАП).

Официальные документы и документы, удостоверяющие правоотношения, содержащие следы преступного воздействия (травление, подчистка, дописка, наличие поддельного оттиска печати и др.), использованные с целью получения какой – либо выгоды, будут иметь доказательственное значение как средство совершения таких преступлений. Например, изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст.206 УК.), неправомерные действия при банкротстве (ст.215 УК) и др.

Протокол об административном правонарушении (ст. 614 КоАП). Это отдельный вид доказательств, составленные должностным лицом письменные акты, в которых фиксируется ход и результаты таких процессуальных действий, как: административное задержание физического лица; привод; личный досмотр и досмотр транспортного средства, маломерного судна и вещей; изъятие документов и вещей; отстранение от управления транспортным средством или маломерным судном и освидетельствование его на состояние алкогольного, наркотического, токсикоманического опьянения; задержание, доставление и запрещение эксплуатации транспортного средства или маломерного судна; осмотр; медицинское освидетельствование физического лица на состояние алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения.

В отношении юридического лица могут быть составлены следующие протоколы или акты: об осмотре принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там товаров, транспортных средств и иного имущества, а также соответствующих документов; об изъятии документов, принадлежащих юридическому лицу; о наложении ареста или изъятия товаров, транспортных средств и иного имущества, принадлежащих юридическому лицу.

Протоколы процессуальных действий об административных правонарушениях являются самостоятельным источником доказательств, ввиду того, что в них фиксируется обстановка, предметы и явления, непосредственно воспринятые судьей, органом (должностным лицом), понятыми и другими участниками процесса данного процессуального действия.

Необходимо отметить, что в ходе производства по делам об административных правонарушениях могут применяться различные научно-технические средства и изготавливаться иные, помимо протокола, источники доказательственной информации. Кроме различного рода копий вещественных доказательств (слепков, оттенков) при производстве процессуальных и судебных действий может производиться фотографирование, звукозапись, киносъемка.

Все эти источники доказательственной информации не названы в числе отдельных источников доказательств, и поэтому их обычно именуют приложениями к протоколам. Действительно, они могут иметь доказательственное значение только при наличии протокола, в котором отражен конкретный факт, а также условия изготовления слепков, оттисков. Тем не менее, они не только подтверждают и иллюстрируют содержание протокола, но могут содержать и дополнительную доказательственную информацию.

§ 4. Предмет доказывания

Необходимо рассмотреть вопрос о том, что должно быть доказано, т.е. установить предмет доказывания. Предмет доказывания включает сложную совокупность различных фактов и обстоятельств и, прежде всего, имеющих юридические признаки.

Под предметом доказывания понимается совокупность обстоятельств (доказательств), подлежащих в обязательном порядке доказыванию в производстве по делам об административных правонарушениях. Следует отметить, что закон устанавливает, полный перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию, которые определены в ст. 605 КоАП - это:

1) событие, и предусмотренное административным законом признаки состава правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);

2) кто совершил административное правонарушение;

3) виновность лица в совершении административного правонарушения, форма его вины, мотивы совершенного деяния, юридическая и фактическая ошибка;

4) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого;

5) обстоятельства, характеризующие личность правонарушителя;

6) последствия совершенного административного правонарушения (проступка);

7) характер и размер вреда, причиненного правонарушением;

8) обстоятельства, исключающие административную ответственность (гл. 5 КоАП);

9) обстоятельства, влекущие освобождение от административной ответственности и административного взыскания (гл.8 КОАП);

10) причины и условия, способствующие совершению административного правонарушения (ст.654 КоАП).

Кроме того, по делам об административной ответственности несовершеннолетних (гл. 9 КоАП) необходимо обратить особое внимание на выяснение:

1) возраста несовершеннолетнего (числа, месяца, года рождения);

2) условие жизни и воспитания несовершеннолетнего;

3)степень интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности и интересы;

4) влияние на несовершеннолетнего взрослых лиц и других несовершеннолетних

Должным образом, подлежат доказыванию обстоятельства по делам об общественно-опасных деяниях невменяемых, а также лиц, заболевших душевной болезнью после совершения преступления, когда помимо обстоятельств, устанавливаемых по всем делам, должны выясняться также:

Следует подчеркнуть, что из всех обстоятельств, подлежащих доказыванию обстоятельств, основными являются элементы, образующие состав административного правонарушения.

Рассмотрим подробнее понятие и содержание этих элементов.

Событие преступления – это то, как проявляется правонарушение в объективной реальности. В самом общем виде событие правонарушения – это совершение административного правонарушения в определенном месте, в определенное время, определенным способом, действие (телодвижение) либо бездействия (невыполнение обязанности), приведшее к наступлению ущерба или угрозе возникновения такового.

Место, время, способ, и другие элементы события подлежат установлению и

подтверждению по каждому административному делу независимо от того, являются ли они обязательными признаками состава правонарушения, другими словами – имеют ли эти элементы значение для квалификации общественно-опасного правонарушения или нет.

Время совершения преступления обычно требует установления с относительной степенью точности. Иногда достаточно доказать, что правонарушение совершено весной определенного года (например, незаконная охота весной), иногда нужно знать конкретное число или даже час совершения правонарушения.

Точность выявления времени и места совершения правонарушения зависит от того, что за правонарушение рассматривается. Здесь время влияет на квалификацию правонарушения именно по данной конкретной статье КоАП, а значит, должно быть доказано точно.

"Время" – это день и час совершения правонарушения, возраст совершившего административное правонарушение (день, месяц год рождения), а также какой административный закон действовал до и после совершения правонарушения.

От установления даты рождения, как обстоятельства, подлежащее доказыванию, может зависеть решение вопроса о том, достигло ли лицо, привлекаемое к административной ответственности к моменту совершения правонарушения возраста, с наступлением которого возможно привлечение его к административной ответственности.

Кроме того (при изменениях в законодательстве, например, дата введения в действие новой статьи или пункта статьи в КоАП) имеет значение для решения вопроса о том, какой административный закон (статья о законе) по административному делу должен подлежать применению.

Способ совершения преступления – это система каких-либо действий (бездействий), послуживших причиной наступления ущерба, вреда, причиненного физическому, юридическому лицу, интересам государства от административного правонарушения.

Выявленные компетентными органами признаки, характеризующие способ, могут отграничить одно административное правонарушение от другого. Например, нарушение правил (незаконная охота с применением взрывчатых устройств, авиа, - авто,- мототранспортных средств, в том числе снегоходной техники)), причинившее незначительный ущерб животному миру, влечет административную ответственность в виде штрафа (ч. 1 ст.298 КоАП). Такие же действия при незаконной охоте, но уже с применением взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей, причинившие значительный ущерб, квалифицируются как преступление по ст. 288 УК РК и виновный может быть привлечен к уголовной ответственности в виде ареста на срок от четырех до шести месяцев.

Именно способ совершения преступления отличает обман потребителей от незаконной торговли товарами, от торговли в неустановленном месте и нарушения законодательства РК об обязательном страховании.

Кроме того, к предмету доказывания закон относит установление "других обстоятельств совершения правонарушения, которые для различных административных правонарушений может применяться неодинаково. Тем не менее, к таким обстоятельствам принято относить:

а) степень общественной опасности правонарушения;

б) противоправность;

в) средства и орудия преступления;

г) данные о потерпевшем от преступления, а иногда и характер его действий.

Общественная опасность деяния в значении одного из обстоятельств совершения правонарушения имеет особое значение при решении вопроса о прекращении административного дела по основаниям, предусмотренные ст.650 КоАП. Решение о прекращении дела в таких случаях принимается, когда имеющиеся в деле обстоятельства, исключают производство по делу об административном правонарушении.

Под противоправностью понимается запрещенность правонарушения административным законом. Запрет административных правонарушений содержится в

диспозициях статей Особенной части КоАП

Противоправность – обязательный признак любого правонарушения, один из наиболее важных элементов, по которому осуществляется юридическая оценка деяния. Обычно не возникает необходимости собирать доказательства, подтверждающие противоправность расследуемого события.

В преступлениях с бланкетными нормами, предусмотренными статьями Особенной части КоАП (нарушение правил по безопасному ведению работ ст. 221 КоАП), нарушение правил и норм использования газа (ст. 226 КоАП), нарушение или невыполнение правил пожарной безопасности (ст.312 КоАП) ответственность наступает лишь при нарушении лицом определенных правил. Административное дело должно содержать в себе доказательство наличия нарушенной нормы за совершение этих деяний. Обычно им служит выписка из того нормативного акта, в котором приводятся соответствующие правила.

Средства и орудия преступления также характеризует общественную опасность и противоправность деяния. В юридической литературе к средствам совершения преступления относят «орудия, приспособления, химические вещества и т. п.».

Установление предмета доказательства позволяют в некоторых случаях отграничить одно административное правонарушение от другого.

Поэтому, законодатель определяет, как квалифицирующий признак ряда правонарушений, например, факт совершения правонарушения с использованием оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарств и иных химико-фармакологических препаратов), и признает их также, отягчающим ответственность обстоятельством.

Данные о потерпевшем от правонарушения (женщина, несовершеннолетний, должностное лицо), и характере его действий также необходимо установить, поскольку эти обстоятельства характеризуют тот или иной состав административного правонарушения и указывают на квалифицирующие признаки, наличие или отсутствие смягчающего или отягчающего обстоятельства.

Так, совершение административного правонарушения в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного – квалифицирующий признак (п. 7 ст. 62 КоАП) и во всех случаях – обстоятельство, отягчающее ответственность ст. 62 КоАП.

Обстоятельством, подлежащим доказыванию, является виновность лица в совершении преступления

Размер имущественного ущерба, а в некоторых случаях и физического вреда, в материальном выражении ущерба (лечение в больнице, покупка лекарств, возможные хирургические операции, ремонт автомобиля после ДТП и т д.) является обстоятельством, подлежащим доказыванию, он должен быть указан в постановлении суда в конкретной денежной сумме - тенге.

§ 5. Собирание доказательств на стадии возбуждения и рассмотрения административного правонарушения

На стадии возбуждения и рассмотрения административного правонарушения существует единственный способ собирания доказательств – это собирание и установление должностными лицами государственных органов, судом доказательств по делу.

В качестве способа собирания доказательств, закон предусматривает истребование от предприятий, учреждении, организаций, должностных лиц и граждан предметов и документов, могущих иметь значение для дела, а также требования производства ревизий и документальных проверок и их результатов.

Как отмечалось ранее, суд, орган (должностное лицо) являются субъектом собирания

доказательств, как в силу прямого указания на это в законе (ст.649 КоАП), так и по смыслу выше указанных статей КоАП.

Согласно главе 37, 38 КоАП, суд, орган (должностное лицо), в необходимых случаях вправе при собирании и рассмотрении доказательств:

- получить объяснения, лица привлекаемого к административной ответственности, показания потерпевшего, свидетелей, пояснения специалиста, заключение эксперта и, показания других лиц, участвующих в производстве по делу;
- назначить экспертизу (ст. 611 КоАП);
- произвести личный досмотр и досмотр вещей, находящихся при физическом лице (ст.626 КоАП);
- досмотр транспортных средств, маломерных судов (ст.627 КоАП);
- произвести осмотр местности, предметов, документов, живых лиц (ст. 627 – 1 КоАП);
- изъятие вещей и документов, находящихся при физическом лице (ст. 628 КоАП);
- отстранить от управления транспортным средством, маломерным судном и освидетельствование на состояние опьянения (ст.629 КоАП);
- задержать, доставить и запретить эксплуатацию транспортного средства, маломерного судна (ст.630 КоАП);
- осмотреть территорию, помещения, товары, иное имущество, принадлежащее юридическому лицу, а также соответствующих документов (ст.631 КоАП);
- изъять документы и имущество, принадлежащее юридическому лицу (ст. 632 КоАП);
- использовать и огласить показаниями сертифицированных специальных контрольно измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото -, видеоапатратуы, фиксирующих вид, время, скорость и направление движения транспортных средств.
- огласить факты, зафиксированные в протоколах и иных документах.

Кроме того, к способам собирания фактических данных можно отнести:

а) судебно-медицинское освидетельствование;

б) исследование веществ и объектов;

в) акт добросовестной сдачи наркотических средств, психотропных вещей, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

§ 6. Процесс и пределы доказывания

Процесс и пределы доказывания представляет собой, урегулированную административно-процессуальным законом деятельность субъектов доказывания по собиранию, закреплению, исследованию (проверке) и оценке зафиксированных в процессуальных документах фактических данных, имеющих отношение к делу.

По мнению профессора М.С. Строговича: процесс доказывания состоит из обнаружения доказательств, их рассмотрения и процессуального закрепления, проверки и оценки. (Курс советского уголовного процесса М. 1968).

Процесс доказывания по делу — это органическое единство мыслительной и практической деятельности, в котором условно выделяют четыре основных элемента: собирание и закрепление доказательств, проверку (исследование) доказательств и оценку доказательств.

Субъекты доказывания. По общему правилу, закрепленному в административно – процессуальном законодательстве (ст. 604 – 617 КоАП), обязанность доказывания обстоятельств, имеющих значение для дела, возлагается:

- на суд;
- на государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство по делу
- на участников процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы (ст.538 КоАП);

- иных лиц, участвующих в административном процессе.

Эти органы и лица правомочны признавать факты доказанными или недоказанными, подводить итоги доказывания на каком-то этапе рассмотрения по делу, окончательно принимать по ним решение.

Собирание и проверка доказательств, производится путем опросов, очных ставок, предъявления для опознания, изъятия предметов, личных осмотров, осмотров помещений, транспорта, экспериментов, производства экспертиз и других действий, предусмотренных законом.

В административном процессуальном кодексе элементы процесса доказывания указаны в названиях статей: доказательства (ст.604), закрепления доказательств (ст.614), исследование и оценки доказательств (ст.617).

В процессе доказывания собираются, исследуются и оцениваются в установленном законом порядке следующие фактические данные, которые являются доказательствами:

а) сведения об имевшем место в прошлом событии правонарушения;

б) наличие или отсутствие общественно опасного действия или бездействия, лица совершившего административное правонарушение иные обстоятельства имеющие значение для правильного решения дела;

г) объяснениями лица, привлекаемого к административной ответственности;

д) показания: свидетеля, потерпевшего, заключение эксперта, вещественные доказательства, протоколы об административном правонарушении и иные документы;

ж) показаниями сертифицированных специальных контрольно измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото -, видеоапатратуы, фиксирующих вид, время, скорость и направление движения транспортных средств.

Таким образом, в совокупность фактических данных, которые служат основой для формирования выводов по делу, входят различные по своей природе и способу, полученные сведения об интересующих суд, органы (должностных лиц) обстоятельствах, что должно учитываться при характеристике всего доказательственного процесса и составляющих его элементов.

Пределы доказывания. Для всей совокупности обстоятельств, устанавливаемых в процессе доказывания, по делам об административных правонарушениях в административном процессе используется понятие «пределы доказывания».

Под пределами доказывания понимается совокупность доказательств необходимая и достаточная для установления обстоятельств, имеющих значение для привлечения лица к административной ответственности.

Предмет доказывания выражает цель доказывания, а пределы доказывания – средства ее достижения. (Теория доказательств в советском уголовном процессе М., 1973).

Таким образом, под пределами доказывания понимается степень доказанности обстоятельств, подлежащих доказыванию. Пределы доказывания это достаточная совокупность доказательств, которая служит основой для принятия обоснованного решения субъектами доказывания, и носят в большей степени субъективный характер.

Оценка доказательств (ст. 617 КоАП). Заключительным этапом процесса доказывания в производстве по делам об административных правонарушениях является *оценка доказательств.* Оценка доказательства - это умственная, логическая форма мыслительной деятельности судьи, члена коллегиального органа, должностного лица, оценивающие доказательства по своему внутреннему убеждению, основанным на всестороннем, полном и объективном рассмотрении доказательств в их совокупности, руководствуясь при этом законом и совестью.

Она осуществляется в целях оценки, каждого отдельно взятого доказательства, по внутреннему убеждению субъектов доказывания допустимости, относимости фактических данных, достоверности, достаточности и значения всей собранной по делу совокупности доказательств. Оценка доказательств – это также, мыслительная логическая деятельность

судьи, члена коллегиального органа, должностного лица, по определению (относимости, допустимости, достоверности, значимости (силы) и достаточности доказательств) для разрешения дела..

§ 7. Понятие экспертизы и её виды

Слово «*экспертиза*» связано с латинским «expertiz», что означает «опытный, сведущий человек».

Судебная экспертиза - это особое самостоятельное процессуальное действие, сущностью которого является исследование материалов дела, проводимое на основе специальных научных знаний в целях установления обстоятельств, имеющих значение для его разрешения.

Судебная экспертиза является наиболее квалифицированной формой использования специальных знаний в производстве по делам об административных правонарушениях. Она значительно расширяет познавательные возможности судьи, органов (должностных лиц), позволяя использовать в ходе производства по делу об административных правонарушениях весь арсенал научных средств познания.

Экспертиза назначается в случаях, когда обстоятельства имеющие значение для дела могут быть получены в результате исследования материалов дела, проводимого экспертом на основе специальных научных знаний.

Несудебная (ведомственная) экспертиза назначается вне связи с судопроизводством и проводится не в процессуальной форме. Предмет этой экспертизы и ее субъекты обладают большим разнообразием. Несмотря на то, что несудебная экспертиза проводится не для целей правосудия, ее результаты могут являться основанием для возбуждения уголовного или административного дела. В таких случаях материалы несудебной экспертизы приобщаются к материалам дела в качестве иных документов.

Ревизия, например, проводится для проверки финансово-хозяйственной деятельности организаций. Ее назначение не является процессуальным действием; соответствующее требование судьи, органа (должностного лица) обычно рассматривается как разновидность истребования доказательств. Ревизия отличается от экспертизы по целям, методике и по процессуальной форме проведения и оформления результатов.

Целью экспертизы является получение нового доказательства - *заключения эксперта,* установление нового обстоятельства уголовного дела.

К условиям проведения экспертизы относятся следующие:

1)проведение исследования на основе специальных научных знаний;

2) производство экспертизы специальной процессуальной фигурой экспертом, обладающим индивидуальной совокупностью прав и обязанностей, отличающих его от иных лиц, участвующих в уголовном процессе;

3) права и обязанности участников экспертизы, назначение, проведение, оформление и оценка результатов исследования регламентированы законом

4) формирование в результате исследования вывода на основании оценки, истолкования фактов, опирающихся на определенные теоретические принципы и на опыт исследователя.

Предмет экспертизы – это фактические данные (обстоятельств дела), имеющие значение для его разрешения, устанавливаемых на основе экспертного исследования.

Предмет экспертизы по конкретному делу определяет круг вопросов, поставленных перед экспертом. Он обусловливает выбор эксперта и его полномочия при проведении экспертизы.

Объектами экспертизы являются материализованные, определенные административно-процессуальным законом источники информации — материалы административного дела (ст. 611 КоАП).

Экспертному исследованию могут подвергаться не только конкретные предметы, но и

различные процессы (события, явления, действия), на основании которых эксперт познает другие факты, являющиеся предметом экспертизы.

Объекты подразделяются на: вещественные доказательства; документы, живые лица (в данном случае могут исследоваться как тело, так и психические, психологические, физиологические и др. процессы человека); образцы для экспертного исследования; относящиеся к предмету экспертизы сведения, отраженные в материалах административно дела; объекты, не имеющие определенного процессуального статуса, т.е. объекты, не фигурирующие в административном деле в качестве вещественных доказательств либо по морально-этическим соображениям (трупы), либо ввиду фактической невозможности распространить на них режим вещественных доказательств (здания, сооружения).

Органы судебной экспертизы и их функции. В соответствии Закона Республики Казахстан «О судебной экспертизе» от 12 ноября 1997 года, органами судебной экспертизы являются государственные органы, на которые возложены функции по осуществлению судебно – экспертной деятельности в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, созданные для обеспечения исполнения полномочий судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей посредством организации и производства судебной экспертизы.

Судебная экспертиза производится также лицами, осуществляющими судебно – экспертную деятельность на основании лицензии. Они имеют равные права и несут такую же ответственность как эксперт государственных судебно-экспертных учреждений. В соответствии со ст. 597 КоАП производство судебной экспертизы может быть поручено:

1) сотрудникам органов судебной экспертизы;
2) лицам, осуществляющим судебно - экспертную деятельность на основании лицензии;
3) в разовом порядке иным лицом в соответствии с требованиями закона.

Производство экспертизы может быть поручено лицу из числа экспертов, которые предложили сами участники процесса.

Судебная экспертиза не может быть поручена лицам:

1) признанным в установленном законом порядке ограниченно дееспособными и недееспособными;
2) ранее судимым;
3) уволенного по отрицательным мотивам с должности, связанной с осуществлением судебно-экспертной деятельности (п. 3 ст.. 10 Закона о судебной экспертизе от 12 ноября 1997 г).

К иным обстоятельствам, исключающие возможность поручения лицу производство судебной экспертизы относятся отвод эксперта.

Виды экспертиз. Судебная экспертиза по отраслям знаний подразделяется на: криминалистические, медицинские и психофизиологические, инженерно-транспортные, бухгалтерские, финансово-экономические, биологические, инженерно-технические, инженерно-технологические, сельскохозяйственные, экологические и др.

Криминалистические экспертизы, в свою очередь, подразделяются на почерковедческую, технико-криминалистическую экспертизу документов, фототехническую, портретную, баллистическую, экспертизу восстановления уничтоженных маркировочных обозначений, экспертизу холодного оружия и др.

К особым процессуальным видам судебной экспертизы относятся; единоличная, комиссионная, комплексная, дополнительная и повторная.

1.**Единоличная экспертиза***,* осуществляемая одним экспертом.

2. **Комиссионная экспертиза** – назначается в случаях необходимости производства сложных экспертных исследований и проводится несколькими экспертами одной специальности или узкой специальности. При производстве комиссионной экспертизы, члены экспертной комиссии совещаются между собой, совместно анализируют, оценивают полученные результаты и, придя к общему мнению, подписывают заключение либо

сообщение о невозможности дать заключение. В случае разногласия между экспертами, каждый из них дает отдельное заключение либо эксперт, мнение которого расходится с выводами остальных членов комиссии, формулирует его в том же заключении отдельно (ст.611 ч.6 КоАП).

3. **Комплексная экспертиза** – это судебная экспертиза, в производстве которой участвуют несколько экспертов различных специальностей. Комплексная экспертиза назначается, когда для установления обстоятельства, имеющего значение для дела, необходимы исследования на основе разных отраслей знания (ст. 611 ч. 7 КоАП).

В отличие от комиссионной экспертизы, в комплексной экспертизе каждый эксперт или комиссия, в отдельности изучает часть исследуемого объекта по своей специальности, в каком либо одном направлении. В заключение комплексной экспертизы эксперт самостоятельно указывает, какие исследования, в каком объеме они проводились, к каким выводам он пришел, и подписывает только ту часть заключения, в которой содержатся его выводы. На основе результатов исследований, проведенных каждым из экспертов, ими сообща формулируется общий вывод об обстоятельстве, для установления которого экспертиза была назначена. Общий вывод по результатам исследования формулируют и подписывают только эксперты компетентные, в оценке полученных результатов. Если основанием окончательного вывода комиссии или части ее является факты, установленные одним из экспертов, то об этом должно быть указано в заключении

В случае разногласия между экспертами каждый из них или часть экспертов дает отдельное заключение либо эксперт, мнение которого расходятся с выводами остальных членов комиссии, формулирует его в заключении отдельно. Организация производства комплексной экспертизы, порученной органу судебной экспертизы, возлагается на его руководителя.

4**. Дополнительная экспертиза** - судебная экспертиза, проводимая в случаях, когда заключение эксперта по результатам предыдущей экспертизы обладает недостаточной ясностью, либо судебный эксперт не полностью разрешил поставленные перед ним вопросы, либо необходимо решение дополнительных вопросов, связанных с предыдущим исследованием. Она может быть поручена тому же или иному эксперту (ст.611 ч.10 КоАП).

5**. Повторная экспертиза** - судебная экспертиза, проводимая *в* случаях, когда заключение эксперта по результатам предыдущей экспертизы недостаточно обосновано, либо его правильность вызывает сомнение, либо были существенно нарушены процессуальные нормы производства экспертизы. Она назначается для исследования тех же объектов и тех же вопросов, которые были поставлены в предыдущей экспертизе. В постановлении о назначении повторной экспертизы должны быть приведены мотивы несогласия с результатами предыдущей экспертизы. Производство повторной экспертизы поручается комиссии экспертов. Эксперты, проводившие предыдущую экспертизу, могут присутствовать при производстве повторной экспертизы и давать пояснения, однако в экспертном исследовании и составлении заключения они не участвуют. При поручении производства дополнительной и повторной экспертиз эксперту должна быть представлены заключения предыдущих экспертиз (ст. 611 ч.11 КоАП). Указанные экспертизы назначаются и проводятся с соблюдением требований статей 597,611, 612, 612 – 1, 612 – 2 КоАП.

Права и обязанности эксперта. *Эксперт* – незаинтересованное в исходе дела лицо, обладающего специальными научными знаниями, которому судом, следователем, дознавателем поручено производство судебной экспертизы

Специальные знания – это знания из той или иной области науки или техники, которые выходят за пределы общеизвестных знаний. Наиболее расширенное толкование форм использования специальных знаний предусматривает: непосредственное использование их судьей, органом (должностным лицо) при выполнении своих функций; участие специалиста в административном производстве; производстве судебных экспертиз; привлечение переводчика, участвующего при допросе немого или глухого лица, понимающего его разговорные знаки; привлечение педагога для допроса несовершеннолетнего свидетеля;

производство несудебных экспертиз; производство ревизий; справочную деятельность сведущих лиц.

Справочная деятельность сведущих лиц осуществляется в двух основных формах: выдаче справок по вопросам, по которым исследование на момент запроса уже осуществлено и интересующий суд, орган (должностное лицо), факт выявлен; и выдаче справок по вопросам какой-либо отрасли знаний, если для их ответа на них не требуется исследования.

Таким образом, несмотря на некоторое внешнее сходство, перечисленные выше формы использования специальных знаний имеют значительные отличия от производства судебной экспертизы.

Несмотря на многообразие форм использования специальных знаний в административном (уголовном, гражданском) судопроизводстве, особое внимание уделяется основным из них: при их применении непосредственно лицом, ведущим процесс; при назначении экспертизы; при участии специалиста в производстве по делам об административных правонарушениях.

Содержание предусмотренных законодательством основных форм использования специальных знаний может быть дифференцированным, исходя из связи с процессуальными функциями собирания, исследования и оценки доказательств, а также оказания содействия при их реализации.

Процессуальными функциями собирания, исследования и оценки доказательств обладают суд, органы (должностные лица), ведущие процесс.

Эксперт имеет право на реализацию лишь одной функции — *исследования доказательств.*

Функциями, реализуемыми специалистом, в том числе врачом и педагогом, действующими в рамках ст. 611 КоАП, являются *содействие* в осуществлении собирания, исследования и оценки доказательств.

Эксперт занимается исследованием доказательств, нередко обнаруженных, собранных и зафиксированных ранее с привлечением специалиста. Эксперт не зависим, ни от лица, ведущего административный процесс, ни от участвующих в промессе лиц, что вытекает из прав и обязанностей эксперта.

Для успешного решения задач экспертизы законом предусмотрена система прав сведущего лица, привлекаемого в качестве эксперта.

В соответствии со ст.597 КоАП и ст. 11, 12 Закона «О судебной экспертизе» от 12 ноября 1997 года, эксперт имеет право: знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения; с разрешения органа, ведущего административный процесс, присутствовать в производстве процессуальных действий и задавать их участникам вопросы, относящиеся к предмету экспертизы; знакомиться с протоколом процессуального действия, проведенного с его участием, и делать замечания относительно полноты и правильности фиксации его действий и показаний; указывать в заключении обстоятельства, имеющие значение для дела, установленные по его инициативе; представлять заключение и давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет; пользоваться бесплатной помощью переводчика; приносить жалобы на действия органа, ведущего административный процесс; отказаться отдачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также по причине непредставления необходимых материалов; получать возмещение расходов, понесенных при производстве экспертизы, и вознаграждение за выполненную работу, если производство экспертизы не входит в круг его должностных обязанностей. Эксперт относится к числу заменимых участников процесса, поэтому может быть отстранен от участия в деле путем удовлетворения ходатайства об отводе (самоотводе).

Всестороннее, полное, объективное исследование обстоятельств дела предполагает отсутствие прямой или косвенной заинтересованности эксперта в исходе дела. В связи с этим административно-процессуальное законодательство предусматривает отвод эксперта при

наличии указанной заинтересованности.

Под прямой личной заинтересованностью эксперта понимается такая, которая дает или может предоставить ему материальную или иную выгоду в связи с производством экспертизы по конкретному делу.

Под косвенной заинтересованностью эксперта понимается такая, при которой в результате производства экспертизы заинтересован не сам эксперт, а родственники либо иные связанные с ним лица.

В соответствии ст. 602 КоАП эксперт не может участвовать в производстве по делу, прежде всего при наличии любого из оснований, предусмотренных статьей 601 ч.2 КоАП, то есть если он:

- является потерпевшим, свидетелем по данному делу;
- участвовал в качестве, эксперта, специалиста;
- защитника, законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, представителя потерпевшего;
- в качестве, прокурора, судьи, члена коллегиального органа или должностного лица, в производстве которого находится дело в производстве по данному административному делу;
- является близким родственником или родственником любого из участников производства по данному административному делу.
- если имеются иные обстоятельства, дающие основание полагать, что он лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе данного уголовного дела
- если обнаружится его некомпетентность;
- если он участвовал в деле в качестве специалиста.

Следует обратить внимание, что предыдущее участие лица в качестве эксперта не является обстоятельством, исключающим его участие в соответствующем качестве в производстве по административному делу, кроме случаев, когда экспертиза производится повторно в виду возникшего сомнения в правильности ее заключения. Не является основанием для отвода эксперта, если он участвовал в деле в качестве специалиста.

Что касается механизма отвода эксперта, то лицо, ведущее административный процесс, вправе решить данный вопрос и по своей инициативе. Однако при наличии соответствующих оснований эксперт должен заявить самоотвод. При этом эксперт, являющимся сотрудником органа судебной экспертизы делает заявление в письменной форме на имя его руководителя. Отвод эксперту может быть заявлен и иными участниками процесса. Отвод должен быть мотивированным. Вопрос об отводе эксперта разрешается органом, ведущим административный процесс. На практике поручение производства экспертизы производится органами государственной судебной экспертизы. Однако могут возникнуть случаи необходимости проведения нестандартных, редких исследований на основе специальных научных знаний, которыми владеют лишь отдельные лица, не состоящие в штате органов судебной экспертизы учреждений.

В таких случаях ответственность за выбор эксперта ложится на должностное лицо или суд. В этой связи он решает вопросы, как поиска необходимого специалиста, так и обеспечения ему условий для работы.

Эксперт не вправе: помимо органа, ведущего административный процесс, вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы; самостоятельно собирать материалы для исследования; без специального разрешения органа, ведущего административный процесс, проводить исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объекта либо изменение его внешнего , вида или основных свойств.

Эксперт обязан являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс; дать обоснованное и объективное письменное заключение по поставленным перед ним вопросам; давать показания по вопросам, связанным с проведенным исследованием и данным заключением; не разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с производством по делу экспертизы; соблюдать порядок при производстве процессуальных действий и во время

судебного заседания.

Так, при выборе методов исследования эксперт обязан учитывать требование максимальной сохранности объектов экспертизы.

Эксперт обязан представлять органу, ведущему административный процесс, документы, подтверждающие его специальную квалификацию; сообщать по требованию органа, ведущего административный процесс, а также сторон в заседании суда сведения о своем профессиональном опыте и отношениях с лицами, участвующими в производстве по соответствующему уголовному делу.

Эксперты, являющиеся сотрудниками судебно-экспертных организаций, считаются по роду своей деятельности ознакомленными с их правами и обязанностями и предупрежденными об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Статья 352 Уголовного кодекса предусматривает ответственность за дачу заведомо ложных показаний экспертом и специалистом при производстве по делам об административный правонарушениях.

Эксперт, являющийся сотрудником органа судебной экспертизы, подлежит привлечению к дисциплинарной ответственности также за нарушение порядка, сроков производства экспертизы и недобросовестное отношение к служебным обязанностям.

Специалист может оформлять результат своего исследования в официальном документе, который прилагается к протоколу соответствующего следственного действия.

Согласно ст. 596 КоАП специалист обязан давать *пояснения* по поводу выполненных им действий. Специалист имеет право обращать внимание участников производства по делам об административных правонарушениях, на обстоятельства, связанные с его действиями при обнаружении, закреплении и изъятии предметов или документов, при применении научно – технических средств, исследовании материалов дела, подготовке материалов для назначения экспертизы.

§ 8. Назначение и производство экспертизы.

В соответствии со ст.611 КоАП экспертиза назначается в случаях, когда обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть получены в результате исследования материалов дела, проводимого экспертом на основе специальных научных знаний. Экспертиза может быть назначена в ходе возбуждения административного дела, при досудебном производстве по делу, при рассмотрении дела в суде.

Назначение экспертизы в стадии возбуждения административного дела допускается только в тех случаях, когда принятие решение о возбуждении административного дела невозможно без результатов экспертного исследования (ч. ст. 611 КоАП).

Касаясь оснований назначения экспертизы, можно выделить их фактические и процессуальные основания.

Фактическим основанием для назначения экспертизы является потребность разрешения возникающих по делу вопросов с использованием специальных научных знаний. Юридическим основанием для назначения экспертизы являются материалы дела, которыми подтверждается необходимость решения вопросов с использованием специальных научных знаний.

В соответствии с действующим административно – процессуальным законодательством экспертиза может быть назначена: судом (судьей); органом (должностным лицом) по инициативе участников процесса.

Назначение экспертизы - процессуальное действие, которое реализуется при соблюдении определенных законом оснований и условий. Как уже говорилось, назначение экспертизы предусматривает вынесение соответствующего определения, форма и содержание которого регламентируются ч.5 ст. 611 КоАП.

Весь этап назначения экспертизы подразделяется на две стадии: подготовительную и стадию поручения экспертизы.

Подготовительная стадия включает следующие элементы:

1)принятие решения о назначении экспертизы;

2)планирование в этой связи своих действий;

3)определение вида судебной экспертизы;

4)формирование вопросов эксперту (экспертам);

5)выбор экспертного учреждения либо лица (лиц), которым планируется поручить производство экспертизы;

6)обеспечение эксперта исходной информацией для производства экспертизы.

Принятие решения о назначении экспертизы. Экспертиза должна быть назначена в случае, если для выяснения обстоятельств, существенных для дела, необходимо проведение исследований на основе специальных научных знаний. При этом необходим анализ альтернативных источников получения аналогичной доказательственной информации. Не следует назначать экспертизу, когда она может быть достаточно эффективно установлена путем проведения иных процессуальных действий (опроса, осмотра и т.п.).

Принятие решения об экспертизе должно быть своевременным, в противном случае имеют место значительные нарушения сроков расследования.

При выборе момента назначения экспертизы большое значение имеет четкое определение следователем характера и объема доказательственной информации, которую можно получить в результате экспертного исследования.

Планирование действий должностного лица, судьи. Определить примерный перечень мероприятий, включаемых в соответствующий план: перечень представляемых материалов в распоряжение эксперта; порядок и сроки получения объектов экспертизы; разработать меры по обеспечению условий успешной работы эксперта (если исследование проводится вне экспертного учреждения); провести консультации со специалистом по вопросам эффективности назначения экспертизы; обеспечить при назначении и проведении экспертизы реализацию соответствующих прав участников процесса, и т.п., в зависимости от конкретного производства по делу.

Определение вида экспертизы. Орган (должностное лицо), судья должен ориентироваться в классификации экспертиз, поскольку неправильное определение вида назначаемой экспертизы может привести к серьезным процессуальным нарушениям порядка ее назначения и производства.

Формулирование вопросов эксперту (экспертам) преследует цель установления экспертным путем обстоятельств рассматриваемого дела. Именно целесообразностью, направленностью, методической грамотностью органа (должностного лица) при постановке вопросов определяется эффективность назначаемой им экспертизы.

Вопросы, поставленные эксперту должны удовлетворять определенным требованиям экспертизы: не выходить за пределы компетенции экспертизы вообще и эксперта в частности; учитывать степень развития судебно-экспертной области научного знания; охватывать в полном объеме задачу исследования обстоятельств дела; быть конкретными и понятными эксперту и иным лицам, участвующим в административном производстве; содержать принятую в судебно-экспертной области научного знания терминологию; быть логически последовательными.

Выбор экспертного учреждения органом (должностным лицом) зависит от вида административного правонарушения, характера и цели, которые преследуют назначение экспертизы.

Обеспечение эксперта исходной информацией для производства экспертизы является весьма существенной, так как, информация, во многом определяет качество предстоящего экспертного исследования и заключения.

Источники информации подразделяются на процессуальные и непроцессуальные.

Процессуальными источниками исходной информации являются: определение органа (должностного лица) судьи; протоколы процессуальных действий; вещественные доказательства; образцы для экспертного исследования; заключения предыдущих экспертиз;

документы.

Непроцессуальными источниками служат эталоны, стандарты, коллекции, справочные издания, литературные источники.

При поручении экспертизы органу судебной экспертизы должностное лицо, судья направляет определение о назначении экспертизы и необходимые материалы его руководителю. В нем обязательно должны содержаться: мотивировка необходимости этого процессуального действия, сведения об эксперте или экспертном учреждении, вопросы, ответ на которые должен дать эксперт, а также описание материалов, предоставляемых для исследования.

После получении экспертного заключения должностное лицо, назначившее экспертизу, вправе опросить эксперта для разъяснения или дополнения данного им заключения, уяснения методов, которые были использованы при исследовании, и выявлению иной информации, необходимой, чтобы правильно оценить заключение эксперта. С заключением знакомится и лицо, совершившее административное правонарушение.

При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств административного дела может быть назначена дополнительная судебная экспертиза, производство которой поручается тому же или другому эксперту. В случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или экспертов по тем же вопросам может быть назначена повторная экспертиза, производство которой поручается другому эксперту.

Получение образцов для экспертного исследования. Среди объектов судебной экспертизы большую роль играют образцы для экспертного исследования, процессуальная регламентация получения которых предусмотрена ст. 612-1 и ст.612-2 КоАП.

Образцы используются, когда непосредственное исследование свойств оригинала невозможно или нецелесообразно. В этом случае изучается не сам объект, а полученные от него образцы.

Так, например, при изучении особенностей поддельных печатей и штампов исследуются экспериментальные печати и штампы, отражающие информацию о его особенностях - их оттиски.

Образцами могут выступать: а) копии вещественных доказательств; б) предметы-аналоги (заменители вещественных доказательств), обладающие общими с последними родовыми признаками; в) образцы для сравнительного исследования.

В качестве образцов для экспертного исследования могут быть использованы полученные (ст. 612-1 КоАП):

-кровь, сперма, волосы, обрезки ногтей, микроскопические соскобы внешних покровов тела;

слюна, пот и другие выделения;

отпечатки кожного узора, слепки зубов;

рукописный текст, изделия, другие материалы;

пробы материалов, веществ, сырья, готовой продукции;

экспериментальные образцы гильз, пуль, следов орудий и механизмов.

Образцы могут быть классифицированы в зависимости от ряда оснований. Так, в зависимости от характера события, в результате которого возникают образцы, воспроизводящие механизм образования вещественного доказательства—оригинала, они могут быть трех видов:

1) экспериментальные, когда событие воспроизводится искусственно (отстрелянные пули, гильзы);

2) свободные образцы, возникающие вне связи с расследуемым событием (почерк);

3) естественные, образующиеся как продукт физиологической деятельности (образцы крови, кожи, волос).

Говоря о первых, следует сказать, что лицо, ведущее производство по делам об

административных правонарушениях, вправе получить образцы, отображающие свойства живого человека, животного, трупа животного, сырья, вещества, готовой продукции, предмета, если их последующее экспертное исследование имеет значение для дела.

Юридическим основанием для получения образцов является мотивированное определение, в котором должны быть, в частности, указаны:

- лицо, которое будет получать образцы;
- лицо, у которого следует получить образцы;
- какие именно образцы, и в каком количестве должны быть получены;
- когда и к кому должно явиться лицо для получения у него образцов;
- когда и кому должны быть представлены образцы после их получения.

Правом получения образцов обладают: судья, эксперт врач или другой специалист.

Судья лично (а при необходимости с участием врача, иного специалиста) вправе получить образцы для экспертного исследования, если это не сопряжено с обнажением лица противоположного пола, у которого берутся образцы, и не требует особых профессиональных навыков.

По поручению судьи образцы для экспертного исследования могут быть получены врачом или специалистом, когда их получение сопряжено с обнажением лица противоположного пола или требует особых профессиональных навыков

В случаях, когда получение образцов является частью экспертного исследования, оно может быть произведено экспертом.

Судья лично или с участием специалиста производит необходимые действия, получает образцы, упаковывает их и опечатывает. В соответствующих случаях изъятие образцов осуществляется путем производства выемки, обыска, эксгумации или одновременно с их производством.

Если имеется необходимость в привлечении к получению образцов врача либо иного специалиста, судья направляет к врачу или другому специалисту лицо, у которого должны быть получены образцы, а также определение с соответствующим поручением. В определении должны быть указаны права и обязанности всех участников данного процессуального действия. Вопрос об отводах врачу, другому специалисту решает судья, вынесший определение.

Врач или другой специалист по поручению судьи производит необходимые действия и получает образцы для экспертного исследования. Образцы упаковываются и опечатываются, после чего вместе с официальным документом, составленным врачом или другим специалистом, направляются судье для приобщения образцов к делу в качестве вещественных доказательств (ч.2 ст.612 -2 КоАП).

Если возникает необходимость получить образцы для исследования у животных, следователь направляет соответствующее определение врачу-ветеринару или другому специалисту. В процессе исследования экспертом могут быть изготовлены экспериментальные образцы, о чем им сообщается в заключении.

Судья вправе присутствовать при изготовлении таких образцов, что отражается в составляемом им протоколе. После проведения исследования эксперт прилагает образцы к своему заключению в упакованном и опечатанном виде.

Судья осматривает представленные экспертом образцы, после чего приобщает их к административному делу в качестве вещественных доказательств.

При получении образцов для экспертного исследования особое значение имеет охрана прав личности. В связи с этим методы и научно-технические средства получения образцов для экспертного исследования должны быть безопасны для жизни и здоровья человека.

Применение сложных медицинских процедур или методов, вызывающих сильные болевые ощущения, допускается лишь с письменного согласия на это лица, у которого должны быть получены образцы, а если оно не достигло восемнадцатилетнего возраста или страдает психическим заболеванием - то и с согласия его законных представителей, опекунов или попечителей (с. 612-3 КоАП).

Поскольку получение образцов является процессуальным действием, исполнение соответствующего определения является обязательным для лиц, которых оно касается. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, уклоняющиеся от явки для получения у них образцов, оно может быть подвергнуто приводу, и тогда образцы у них могут быть получены принудительно.

У потерпевшего и свидетеля образцы не могут быть получены принудительно, за исключением случаев, когда на данном действии настаивает, лицо, привлекаемое к административной для проверки показаний, изобличающих его в административном, а также при необходимости получить образцы для диагностики венерических и иных инфекционных заболеваний.

Завершая вопрос о получении образцов для экспертного исследования, необходимо сказать о соответствующих средствах закрепления доказательств.

Судья, получив образцы, составляет протокол, в котором описываются все действия, предпринятые для получения образцов, в той последовательности, в которой они производились, примененные при этом научно-исследовательские и другие методы и процедуры, а также сами образцы.

Если образцы получены по поручению судьи врачом или другим специалистом, то он составляет об этом официальный документ, который подписывается всеми участниками указанного действия и передается судье для приобщения к административному делу. К протоколу прилагаются полученные образцы в упакованном и опечатанном виде (ст. 612-2 КоАП).

Заключение эксперта. Одним из видов доказательств является заключение эксперта. *Заключение эксперта* – это представленные в письменной форме выводы лица обладающего специальными знаниями на вопросы, поставленные перед ним органом, ведущий процесс по административному делу или сторонами, о ходе и результатах проведенного исследования (ст. 612 КоАП).

Результатом экспертного исследования является не выявление и обнаружение доказательства, а *вывод, умозаключение* эксперта о существовании факта. Последний устанавливается путем совокупной оценки выявленных признаков и связей исследованных объектов, произведенной экспертом на основе его специальных научных знаний. Вывод эксперта формируется *как мнение*, тем самым, допуская принципиальную возможность иного истолкования фактов, их оспаривания.

Эксперт *не вправе вдаваться в решение вопросов правового характера* (например, о виновности или невиновности, о квалификации правонарушения), которые образуют исключительную компетенцию суда, органа (должностного лица) рассматривающего административное дело. Выше указанные цель и условия отличают экспертизу от иных форм использования специальных знаний в административном процессе.

Структура и содержание заключения эксперта. Заключение эксперта - процессуальный документ, в котором излагаются результаты проведенного исследования, если хотя бы на один из поставленных вопросов дается ответ по существу либо делается хотя бы один вывод по инициативе эксперта.

Заключение эксперта согласно выработанной методике состоит из трех частей — вводной, описательной и резолютивной частей.

В вводной части заключения эксперта должны быть указаны:

- наименование экспертизы, ее номер, дата поступления материалов и составления заключения;
- лицо, назначившее экспертизу;
- основание для производства экспертизы (когда и кем вынесено постановление, по какому делу);
- перечень объектов исследования;
- сведения о лицах, присутствовавших при производстве экспертизы (фамилия, имя, отчество, процессуальное положение);

- вопросы, поставленные на разрешение эксперта;
- сведения об эксперте (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, ученая степень и звание, занимаемая должность);

В *исследовательской части* отражаются сведения: о состоянии объектов экспертизы; о принятой схеме исследования; об использованных методах исследования и технических условиях их применения; о результатах проведенных экспертом экспериментов; о процессуальных действиях, в которых эксперт принимал участие, и их результатах, если они имеют значение для исследования; о нормативных правовых актах и справочной литературе, использованных в ходе исследования; об экспертной оценке результатов проведенного исследования.

Методика исследования описывается таким образом, чтобы можно было судить о полноте применения ее экспертом и, при необходимости, проверить правильность выводов путем воспроизведения исследования. Каждому вопросу должен соответствовать, как правило, определенный раздел исследовательской части. Исследовательская часть акта экспертизы сопровождается иллюстративными материалами — фотоснимками, схемами, чертежами и т.п., содержащимися в приложении. Эти материалы призваны обеспечить наглядность и повысить убедительность выводов экспертов. Они, как правило, прилагаются к заключению.

В резолютивной части излагаются *выводы* - ответы эксперта на поставленные перед ним вопросы. На каждый вопрос дается вывод по существу либо указывается на невозможность его решения.

Комиссионная, комплексная, дополнительная и повторная экспертизы оформляются с соответствующими отметками о типе экспертизы. Выводы в некоторых случаях делаются раздельно каждым экспертом.

Оценка заключения эксперта. Заключение эксперта не обладает преимуществом перед другими доказательствами. Заключение эксперта не является обязательным для суда, однако их несогласие с заключением эксперта должно быть мотивированным. Заключение эксперта может оказаться неверным и необоснованным полностью или частично и причин к этому достаточно много.

Во-первых, эксперту могут быть представлены неверные (с умыслом или по халатности) исходные данные, не те объекты или образцы.

Во-вторых, эксперт может недостаточно хорошо владеть методикой исследования и допустить ошибку.

В-третьих, эксперту может быть предоставлено недостаточно сравнительного материала (по объему и количеству) и на этой основе может быть допущена ошибка.

С этой точки зрения для использования фактических данных, установленных экспертом при производстве исследований, в процессе доказывания, заключение эксперта должно быть обязательно оценено как в процессуальном отношении, так и с научных позиций, т.е. обоснованности, правильности выводов сведущего лица.

Под оценкой заключения эксперта следует понимать как оценку любого доказательства - процесс установления *относимости, допустимости, достоверности* заключения, определение форм и путей его использования в доказывании.

Судья, должностное лицо оценивает заключение эксперта по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении доказательств в их совокупности, руководствуясь законом и совестью. При оценке заключения эксперта судья может прийти к выводу, что экспертное заключение является неполным, необоснованным и выполнено с нарушением процессуального законодательства, поэтому может быть назначена повторная экспертиза.

Специалист может оказать помощь судье не в процессуальной форме, а в виде консультации. Непроцессуальные консультации специалиста о научной обоснованности, примененной экспертом методики, могут получать и представители сторон после ознакомления с экспертным заключением, имея возможность в случае сомнения в

необоснованности методики ходатайствовать о назначении повторной, комиссионной экспертизы.

Соответствие заключения эксперта имеющимся по делу доказательствам. Оценивая заключение эксперта в совокупности с другими доказательствами, судья сопоставляют его с другими материалами дела. Противоречие заключения эксперта имеющимся в деле доказательствам ставит под сомнение его правильность и является серьезным поводом для назначения повторной экспертизы.

Если эксперт, давший заключение при рассмотрении дела, не участвует в суде, его заключение должно также оглашаться на судебном заседании. Судья может вызвать эксперта в суд для разъяснения и уточнения возникших сомнений; предложить эксперту провести повторную экспертизу в судебном заседании или назначить дополнительную экспертизу.

Заключение эксперта в судебном процессе может оцениваться всеми участниками судебного разбирательства. В этом случае суд может согласиться с их оценкой, либо отвергнуть их соображения. При рассмотрении дел в апелляционном и надзорном порядке вышестоящий суд может оценивать заключение эксперта в полном объеме.

Заключительным этапом оценки заключения эксперта является определение роли установленного экспертом факта в доказывании виновности или невиновности лица, привлеченного к административной ответственности, в решении вопроса о доказанности или недоказанности тех или иных обстоятельств, фактов, имеющих значение для дела.

Заключение эксперта — процессуальный документ, в котором излагаются результаты проведенного исследования, если хотя бы на один из поставленных вопросов дается ответ по существу либо делается хотя бы один вывод по инициативе эксперта. Заключение эксперта не обладает преимуществом перед другими доказательствами

Тема 7. Процессуальные сроки, расходы и издержки

§ 1. Понятие и назначение сроков в производстве по делам об административных правонарушениях

Процессуальные сроки – это установленный административным процессуальным законом или назначенный судом (судьей) отрезок времени, в течение которого субъекты административного процесса должны совершить определенные процессуальные действия

Одной из задач административного производства является обоснованное и своевременное рассмотрение и разрешение судом административных дел. Назначение процессуальных сроков состоит в том, что они, кроме содействия своевременности рассмотрения и разрешении дел призваны:

- регулировать, в рамках определенного времени, процессуальные действия;
- воздействовать на недобросовестных участников процесса, препятствующих своими действиями или бездействием своевременному разрешению дела;
- содействовать стабильности, ясности и определенности участия субъектов административном процессе; последовательному соблюдению гарантий прав и свобод граждан при рассмотрении административных дел.

По способу исчисления сроки классифицируются:

- на сроки, исчисляемые определенным периодом времени;
- на сроки определенные календарной датой;
- на сроки, с указанием на определенные события, которое должно неизбежно наступить.

Исчисление процессуальных сроков (ст. 623 КоАП). Сроки для совершения процессуальных действий определяются:

а) точной календарной датой (например, срок обжалования постановления суда). В таких случаях срок, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события.

б) указанием на определенные события, которые неизбежно должны наступить;

в) периодом времени, исчисляемого годами, месяцами или днями. В последнем случае действие может быть совершено в течение всего периода.

Окончание процессуальных сроков. Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующий месяц и число последнего месяца срока. Например, постановление суда, протокол органа (должностного лица) вынесены 15 октября, *десятидневный* срок для апелляционного обжалования начинает течь с 16 октября, и истекает 26 октября. Если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, то срок истекает в последний день этого месяца. Срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного периода. В случаях, когда последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день (ч. 5 ст. 623 КоАП).

Процессуальное действие, для совершения, которых установлен срок, может быть совершено до 24 часов последнего дня срока.

*Срок не считается пропущенным, е*сли жалоба, документы либо денежные суммы были сданы на почту, телеграф или переданы по другим средствам связи до двадцати четырех часов последнего дня срока. Если лицо не отправляет документы, деньги через почту или телеграф, а обращается лично в суд, то это должно быть сделано до окончания рабочего дня суда, поскольку в этих организациях по установленным правилам заканчивается работа или прекращаются соответствующие операции.

По способу установления процессуальные сроки подразделяются:

а) на сроки, определенные законом; б) на сроки, установленные судом. Сроки установленные законом носят обязательный характер, как для суда, так и для лиц, участвующих в деле. В таких случаях, суд не вправе менять сроки по своему усмотрению или по соглашению сторон. Напротив, в случае, когда в законе не содержаться нормы, регулирующие, те или иные процессуальные действия участников процесса применяются судебные сроки. В таких случаях суд (судья) вправе, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, назначить, изменить или продлить сроки установленные для лиц, участвующих в процессе.

По субъектам судопроизводства, сроки можно подразделить на сроки:

а) действий, совершаемыми судом, органом (должностными лицами);

б) действий, совершаемыми лицами, участвующими в деле;

в) на сроки действий, совершаемыми иными лицами;

г) сроки выполнения иными лицами обязательного предписания судьи.

Процессуальные сроки, установленные для совершения процессуальных действий суда (судьи), органа (должностных лиц) определены в законодательном порядке и закреплены в КоАП и ГПК РК. К срокам, установленным законом для совершения процессуальных действий относятся:

Срок возбуждения дела об административном правонарушении начинается с *момента* составления протокола о совершении административного правонарушения или вынесения прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении (ч.3 ст. 634 КоАП);

- срок привлечения лица к административной ответственности за проявление неуважения к суду начинается *с момента* объявления судьей об установлении этого факта в ходе судебного разбирательства (ч.3 ст. 634 КоАП);

- копия протокола об административном правонарушении вручается лицу под расписку *немедленно* после его составления;

Сроки составления протокола об административном правонарушении (ст. 638

КоАП):

- протокол об административном правонарушении составляется немедленно *после обнаружения факта* совершения административного правонарушения;

- при осуществлении монополистической деятельности—*после принятия соответствующего решения* по результатам расследования или проверки;

- по административным правонарушениям в области налогообложения либо использования бюджетных средств, а также в сфере технического"регулирования и обеспечения единства измерений—*по окончании* соответствующей проверки.

- протокол об административном правонарушении составляется *в течение трех суток*, в случаях, когда требуется дополнительное выяснение обстоятельств административного правонарушения, личности физического лица или сведений о юридическом лице и личности законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждается дело;

- протокол по административным правонарушениям по делам о валютных операциях (ст. 182), о необеспечении резидентом выполнения обязанности по репатриации валюты (ст.187), о проведении валютных операций с нарушением норм валютного законодательства (ст.188 КоАП) должен быть составлен *в течение десяти суток* с момента обнаружения правонарушения или лица, его совершившего

- протокол об административном правонарушении составляется *в течение суток* с момента получения заключения экспертизы, в случае, когда требуется проведение экспертизы;

- протокол об административном правонарушении, о нарушении санитарно – эпидемиологических и экологических требований по охране окружающей среды (ч.1 ст.240), о порче земли (ч.1 ст. 250), о нарушении требований к обращению с отходами производства и потребления, сбросу сточных вод (261), о нарушении экологических норм и правил при использовании недр и переработке минерального сырья (ст. 265), о нарушении правил захоронения отходов и других материалов (ч. 1 ст. 304 КоАП) в случаях, когда требуется установление суммы нанесенного ущерба окружающей среде вреда, составляется в *течение суток* с момента установления размера суммы нанесенного окружающей среде вреда.

В случаях, когда требуется дополнительное установление обстоятельств административного правонарушения, личности физического лица, а оно не установлено, протокол об административном правонарушении составляется по факту совершения административного правонарушения в течение *десяти суток* с момента обнаружения правонарушения.

Следует отметить, что в случае, когда по материалам об административных правонарушениях в качестве доказательств используются данные сертифицированных, специальных контрольно – измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото – видеоаппаратуры, позволяющие достоверно установить факт нарушения и личность нарушителя, протокол может быть составлен в *его отсутствие на день наблюдения и фиксации правонарушения..*

Сроки направления протокола (постановления прокурора) для рассмотрения дела судье, органу (должностному лицу) для рассмотрения дела об административном правонарушении (ст. 640 КоАП)**:**

-протокол (постановление прокурора) об административном правонарушении должен быть направлен *в течение трех суток* с момента составления, для рассмотрения судье, органу (должностному лицу), уполномоченному рассматривать дело об административном правонарушении;

- протокол (постановление прокурора) об административном правонарушении, предусматривающий административный арест, направляется судье *немедленно* после его составления.

- в случаях, когда протокол составлен неправильно либо неправомочным лицом, либо представленные материалы неполны, недостатки протокола и других материалов, которые не

могут быть восполнены судом при рассмотрении дела (п.4 ст. 648 КоАП) должны быть устранены в срок *не более трех суток* со дня их получения от судьи, органа (должностного лица), рассматривающего дело об административном правонарушении.

- *в течение суток* со дня устранения недостатков, исправленный протокол и другие материалы дела с внесенными в них изменениями, повторно направляются судье, органу (должностному лицу), рассматривающему дело об административном правонарушении,

Заявление о самоотводе, отводе подается председателю суда, руководителю коллегиального органа, вышестоящему должностному лицу и должно быть рассмотрено ими *в течение суток* со дня поступления.

Сроки рассмотрения дел об административных правонарушениях (ст. 647 КоАП):

- дело об административном правонарушении рассматриваются *в* **пятнадцатидневный срок** со дня получения судьей, органом (должностным лицом), протокола об административном правонарушении и других материалов дела.

- дело о факте проявления неуважения к суду со стороны присутствующего в процессе лица, установленном в ходе судебного разбирательства, рассматривается судьей (судом) н*емедленно*, непосредственно в этом же заседании суда первой, апелляционной или надзорной инстанции.

- срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом (должностным лицом), рассматривающим дело, *но не более чем на один месяц, если* поступили ходатайства от участников производства по делу об административном правонарушении либо возникла необходимость дополнительного выяснения обстоятельств дела;

- по делам, связанным с исполнением налогового обязательства, рассмотрение дела продлевается на период срока обжалования;

- дело об административном правонарушении, совершение которого влечет административный арест, административное выдворение за пределы Республики Казахстан, рассматривается в *день получения протокола* об административном правонарушении и других материалов дела;

- в отношении лица, подвергнутого административному задержанию, должно быть рассмотрено, *не позднее срока восьми часов* с момента его задержания.

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется *немедленно* по окончании рассмотрения дела.

Частное постановление судьи и представление должностных лиц по поводу устранения причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений руководители организаций и учреждений должны *в течение месяца* сообщить о принятых по ним мерах.

Сроки обжалования, опротестования постановления по делу об административном правонарушении не вступившего в законную силу установлены ст. 656 и 657 КоАП:

- жалоба, протест на постановление по делу об административном правонарушении могут быть поданы **в течение десяти дней** со дня вручения копии постановления;

- жалоба на постановление по делу об административном правонарушении направляется судье, в орган (должностному лицу), вынесший постановление по делу, которые обязаны *в трехдневный срок* со дня поступления жалобы, протеста направить их со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу);

- жалоба, протест на постановление судьи о наложении взыскания в виде административного ареста подлежат направлению в вышестоящий суд *в день получения* жалобы, протеста.

- если лицо, привлекаемое к административной ответственности, потерпевший, законные представители физического и юридического лица и защитник, не участвовали в рассмотрении дела,— со дня получения копии постановления (ч.1 ст. 657).

В случае пропуска срока на обжалование, опротестование по уважительным причинам этот срок по заявлению лица, в отношении которого вынесено постановление, может быть

восстановлен судом, органом (должностным лицом), правомочным рассматривать жалобу.

Сроки рассмотрения жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении следующие (ст. 660 КоАП):

- жалоба, протест на постановление по делу об административном правонарушении должны быть рассмотрены, вышестоящим судом, органом (должностным лицом)должны быть рассмотрены **в десятидневный** *срок* со дня их поступления;

- жалоба, протест на постановление об административном аресте лица, привлеченного к ответственности и отбывающего административный арест, должно быть рассмотрено в течение *одних суток* с момента подачи жалобы или протеста.

Сроки оглашения определения по жалобе, протесту на постановление по делу об административном правонарушении, вышестоящий орган должен осуществить в соответствии со статьей 671КоАП*:*

- определение по жалобе, протесту на постановление по делу об административном правонарушении оглашается *немедленно* после его вынесения;

- копия определения по жалобе, протесту на постановление по делу об административном правонарушении в срок *до трех суток* после его вынесения вручается или высылается физическому лицу или законному представителю юридического лица, потерпевшему, прокурору, принесшему протест.

- определение по жалобе, протесту на постановление по делу об административном аресте доводится до сведения органа (должностного лица), исполняющего постановление, а также лица, в отношении которого оно вынесено,—*в день вынесения* определения.

Сроки пересмотра вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях и определений по результатам рассмотрения жалоб, протестов на них законом (ст. 672 КоАП) установлен следующий:

- если пересмотр судом постановления по делам об административных правонарушения ухудшает положение лица, привлеченного к административной ответственности, либо лица в отношении которого административное производство прекращено, допускается пересмотр **этого дела в течение года** со дня вступления в законную силу постановления суда или уполномоченного государственного органа.

Сроки требований о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда, причиненные незаконными действиями органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях могут быть предъявлены в **течение года** с момента получения лицами, указанными в ст. 678 КоАП постановления о производстве выплат по таким делам (ч. 1 ст.683 КоАП).

Сроки требования о восстановлении иных прав могут быть предъявлены **в течение шести месяцев** со дня получения извещения, разъясняющего порядок восстановления прав (ч.2 ст. 683 КоАП).

Срок давности исполнения постановлений о наложении административного взыскания:

1) постановление о наложении административного взыскания *не подлежит исполнению,* если оно не было приведено в исполнение **в течение одного года** со дня вступления в законную силу

2)постановление о наложении административного взыскания за правонарушения в области налогообложения приводятся в исполнение **в течение пяти лет** со дня вступления в законную силу.

Общий срок административного ареста не может превышать *тридцати суток*

Продление и восстановление процессуальных сроков. Сроки, установленные законом, могут быть восстановлены судом, органом (должностным лицом), если они пропущены по уважительной причине. Причину пропуска срока суд, орган (должностное лицо) может признать уважительной, если существовали обстоятельства, которые исключали, препятствовали или затрудняли исполнение процессуального действия в срок, предусмотренный законом (болезнь, стихийное бедствие, командировка и др.).

Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, орган (должностному лицу), в котором должно было или рассматривалось дело и надлежало совершить процессуальное действие. Заявление лица, пропустившего срок процессуального действия, рассматривается судом, органом (должностным лицом) в присутствии лиц, участвующих в деле, которые извещаются о месте и времени рассмотрения вопроса, однако их неявка не является препятствием для разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

Следует отметить, что одновременно с подачей заявления о восстановлении срока, лицо должно совершить необходимое процессуальное действие (например, предъявить суду требование о защите прав, подать жалобу, представить документ о болезни и т.п.), в отношении которого пропущен срок.

На определение суда об отказе в продлении и восстановлении пропущенного процессуального срока, лицом может быть подана частная жалоба или принесен протест прокурора.

Последствия пропуска процессуальных сроков. Согласно ч. 1 ст. 657 КоАП, в случае пропуска десятидневного срока обращения в суд, орган (должностном улицу) по уважительной причине этот срок по заявлению лица, в отношении которого вынесено постановление может быть восстановлен судом, органом должностным лицом), правомочным рассматривать жалобу. Заявление об оспаривании решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц, государственных служащих не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в судебном заседании при рассмотрении заявления по существу и могут явиться одним из оснований для отказа в удовлетворении заявления.

Следует иметь в виду, что жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенного срока, не рассматриваются судом и возвращаются лицу, которым они были поданы. Необходимо также отметить, что истечение процессуального срока не освобождает лицо от выполнения процессуальной обязанности.

§ 2. Возмещение расходов и издержек лицам, участвующим в производстве по делам об административных правонарушениях

Судебные расходы и издержки *– это материальные затраты, предусмотренные административно – процессуальным законодательством, возмещаемые за счет государственного бюджета, лицам, принимавшим участие по требованию судьи, органов (должностных лиц) в производстве по делам об административном правонарушениях, а также по содействию в осуществлении этого производства.*

Административный кодекс не содержит определения понятия судебные издержки, однако дает исчерпывающий перечень лиц и виды расходов, подлежащих возмещению. Более полное понятие видов судебных издержек дается в Гражданском процессуальном кодексе в ст. 107, 108 ,109, 111, 114 и в ст. 603 КоАП. Эти расходы состоят:

1) из вознаграждения, подлежащих оплате переводчику, специалисту, эксперту за выполненную ими работу;

2) из расходов, выплачиваемых защитнику, оказывающих юридическую помощь бесплатно для лица привлекаемого к административной ответственности;

3) из расходов по явке потерпевшего, свидетеля, эксперта, специалиста и переводчика, понесенные расходы в связи с явкой в суд, орган (должностному лицу, ведущего административный процесс, которые состоят из:

- стоимости проезда на железнодорожном, водном, автомобильном (за исключением такси) транспорте и на других видах транспорта, а с согласия органа, ведущего административный процесс, - стоимость проезда на воздушном транспорте;
- стоимости найма жилого помещения;

- из суточных, при необходимости для этих лиц проживать по требованию органа, ведущего административный процесс, вне места постоянного жительства;

4) из среднего заработка за все время, затраченное по требованию органа, ведущего административный процесс, на участие в административном производстве;

5) из расходов на восстановление или приобретение имущества, потерявшего качество или утраченного в результате участия лица в производстве процессуального действия по требованию органа, ведущего административный процесс.

6) израсходованных на хранение и пересылку вещественных доказательств;

7) израсходованные на проведение экспертизы в органах судебной экспертизы;

8) израсходованные в связи с розыском и приводом, лица, привлекаемого к административной ответственности в случае неявки его без уважительной причины, а также в связи с отложением судебного рассмотрения из-за неявки этого лица без уважительной причины либо явки его в суд в состоянии опьянения;

Государственные органы и организации обязаны сохранять за потерпевшим, его законным представителем, понятым, переводчиком, специалистом, экспертом, свидетелем средний заработок за все время, затраченное ими по требованию органа, ведущего административный процесс, на участие в производстве по делам об административных правонарушениях.

Специалисту и эксперту возмещается также стоимость принадлежащих им химических реактивов и других расходных материалов, истраченных ими при выполнении порученной работы, а также внесенная ими для выполнения работы плата за использование оборудования, коммунальные услуги и потребление машинного времени.

Расходы, понесенные при производстве по административному делу, подлежат возмещению по заявлению лиц, перечисленных в статье 603 КоАП, на основании постановления органа, ведущего административный процесс, в размере, установленном законодательством.

За работающими лицами, вызываемыми в суд в качестве свидетелей, сохраняется за время их отсутствия в связи с явкой в суд средний заработок по месту работы.

Процессуальные расходы могут быть возложены судом на виновное лицо, совершившее административное правонарушение или принимаются на счет государства. Следует отметить, что выплата сумм, причитающихся свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам выплачиваются судом с депозитного счета по выполнении ими своих обязанностей, а выплата причитающихся сумм переводчикам производится за счет республиканского бюджета.

Тема 8. Меры административного пресечения и обеспечения производства по административным делам

§ 1. Понятие и виды мер административного пресечения и обеспечения по делам об административных правонарушениях

Административное пресечение это принудительная деятельность судьи, органов (должностных лиц), направленных на предупреждение и прекращение противоправных действий антиобщественного характера. В юридической литературе, некоторые авторы, административное пресечение подразделяют, на общие, специальные и процессуальные (См. Жетписбаев Б.А «Система мер административно - правового принуждения», Алматы 2005).

К общим мерам административного пресечения, осуществляемыми органами (должностными лицами) исполнительной власти относятся:

!) административное задержание;

2)предписание;

3) запрещение эксплуатации транспортных средств;

4) административный надзор за лицами, освободившимися от из мест лишения свободы

5) изъятие незаконно хранимых и перевозимых запрещенных предметов;

6) приостановление возводимого строения и т.п.

Меры административного пресечения специального вида, применяются в целях охраны общественного порядка и принудительного прекращения противоправного поведения граждан, как средство предупреждения возможных нежелательных, вредных последствий, путем применения к ним физического воздействия. К ним относятся:

1) применение специальных средств (резиновых палок, слезоточиво газа, наручников, водометов) для пресечения массовых беспорядков и групповых действий, нарушающих работу транспорта, связи, предприятий и учреждений;

2) применение оружия в особых случаях;

3) временное отстранение от работы инфекционных больных;

4) запрещение эксплуатации транспортных средств, техническое состояние которого не отвечает установленным требованиям.

Меры административного пресечения и меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях по своему назначению преследуют одни и те же цели - прекращение противоправных действий, своевременного привлечения виновного к административной ответственности а также .экономии времени административного процесса.

Процессуальный закон не дает определения понятия меры пресечения, вместе с тем, приводит подробный их перечень в главе 36 КоАП.

Под мерами административного процессуального обеспечения производства понимаются, предусмотренные административно-процессуальным законом действия и решения судьи, органов (должностных лиц), ограничивающие права лица привлекаемого к административной ответственности и других лиц, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела и принятия по нему справедливого решения.

Меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении применяются в целях пресечения административного правонарушения, установления личности подозреваемого в его совершении, составления протокола об административном правонарушении, когда невозможно его составление на месте совершения административного правонарушения, обеспечения своевременного и правильного рассмотрения дела и исполнения принятого по делу постановления.

Условиями применения мер процессуального принуждения является необходимость достижения целей и обеспечения установленного порядка административного производства, и надлежащего исполнения постановления судьи, органа (должностного лица). Меры процессуального принуждения применяются лишь при действительном или реально возможном появлении препятствий для движения административного дела.

Основанием применения процессуального принуждения служат:

1) наличие возбужденного административного дела;

2) надлежащий субъект применения (прокурор, судья, орган (должностное лицо), принявшие дело к своему производству и не подлежащие отводу);

3) надлежащий объект (лица, на которых распространяется действие административно-процессуального закона. Возбужденное административное дело служит юридическим основанием для процессуального принуждения, так как предполагает наличие вывода о существовании общественно-опасного деяния. Меры принуждения не могут применяться после прекращения административного дела.

Виды мер административного пресечения и обеспечения производства. В соответствии ст. 618 КоАП, судья, орган (должностное лицо) вправе, в пределах своих полномочий, применять в отношении физического лица следующие меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении:

- доставление к месту составления протокола об административном правонарушении;

- административное задержание физического лица;
- привод;
- личный досмотр и досмотр транспортного средства, маломерного судна и вещей;
- изъятие документов и вещей;
- отстранение от управления транспортным средством или маломерным судном и освидетельствование его на состояние алкогольного, наркотического, токсикоманического опьянения;
- задержание, доставление и запрещение эксплуатации транспортного средства или маломерного судна;
- осмотр;
- медицинское освидетельствование физического лица на состояние алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения.

К юридическим лицам могут быть применены следующие меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении:

- осмотр принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там товаров, транспортных средств и иного имущества, а также соответствующих документов;
- изъятие документов, принадлежащих юридическому лицу;
- наложение ареста или изъятие товаров, транспортных средств и иного имущества, принадлежащих юридическому лицу.

Следует отметить, что в случаях причинения вреда, незаконным применением мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, должностное лицо может быть привлечено к административной ответственности.

§ 2.Меры административного пресечения и обеспечения, применяемые в отношении физического лица

1. Доставление (ст. 619 КоАП). Доставление - это принудительное препровождение физического лица, законного представителя юридического лица в целях пресечения правонарушения, установления личности правонарушителя, а также составления протокола об административном правонарушении при невозможности составить его на месте, если составление протокола является обязательным. Доставление осуществляется:

1) ***должностным лицом органов внутренних*** *дел* или уполномоченным на то лицом *в орган внутренних дел (полиции*), лицами, участвующими в обеспечении общественного порядка при выявлении нарушений правил пользования средствами транспорта, правил по охране порядка и безопасности движения, правил направленных на обеспечение сохранности грузов на транспорте, правил пожарной безопасности, санитарно-гигиенических и санитарно- противоэпидемических правил на транспорте, в случае, если у него нет документов, удостоверяющих личность, и нет свидетелей, которые могут сообщить необходимые данные о нем, а также, если у него отсутствуют необходимые документы на транспортное средство (ст. 543 КОАП);

2***) работниками государственной*** и ведомственной охраны лесного и охотничьего хозяйства, уполномоченными на то должностными лицами органов, осуществляющих государственный надзор за соблюдением правил охоты, органов рыбоохраны, должностными лицами других органов, осуществляющих государственный и ведомственный контроль за охраной и использованием животного мира, должностными лицами заповедников и других, особо охраняемых природных территорий, а также сотрудниками органов внутренних дел (полицией) *в орган внутренних дел (полицию) или в орган местного управления* при совершении лесонарушений или нарушений правил охоты, правил рыболовства и охраны рыбных запасов и других нарушений законодательства об охране и использовании животного мира (ст.562 КоАП);

3) *р**аботниками военизированной охраны** в служебное помещение военизированной*

охраны или в орган внутренних дел (полицию) за административные правонарушения, связанные с посягательством на охраняемые объекты или другое чужое имущество (ст. 543 КоАП);

4.) ***военнослужащим*** органов пограничной службы Республики Казахстан, военнослужащими иных войск, воинских формирований, сотрудником органов внутренних дел (полиции)— военнослужащим, или другим физическим лицом, исполняющим обязанности по охране Государственной границы Республики Казахстан за злостное неповиновение законному распоряжению или требованию этих лиц при нарушений режима Государственной границы Республики Казахстан, таможенного режима, режима в пунктах пропуска через таможенную границу Республики Казахстан, *доставляются в подразделение, воинскую часть, орган пограничной службы Республики Казахстан, в орган внутренних дел (полицию), орган местного управления (*ст. 575 КоАП);

5) ***сотрудниками таможенного органа***, органа внутренних дел (полиции) за правонарушения в сфере таможенного дела—*в служебное помещение таможенного органа, органа внутренних дел* (ст.555 КоАП);

5-1) ***сотрудниками органов финансовой полиции*** за правонарушения в сфере предпринимательской деятельности, торговли и финансов, налогообложения, посягающих на установленный порядок управления и институты государственной власти, коррупционных правонарушений доставляются *в орган внутренних дел* (ст.570,570-1 КоАП);

5-2) ***сотрудниками Службы охраны*** Президента Республики Казахстан за правонарушения, совершенные при проведении охранных мероприятий по обеспечению безопасности охраняемых лиц доставляются *в органы внутренних дел;*

6) ***сотрудниками органов внутренних дел*** за иные административные правонарушения при наличии соответствующих поручений прокурора или просьбы со стороны должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях доставить *в орган внутренних дел (полицию) или иной государственный орган.*

Следует отметить, что при совершении правонарушений на континентальном шельфе Республики Казахстан нарушитель, личность которого не может быть установлена на месте, а также используемые для осуществления незаконной деятельности на континентальном шельфе Республики Казахстан суда и орудия совершения административного правонарушения, принадлежность которых не может быть установлена при осмотре, подлежат доставке в порт Республики Казахстан (иностранные суда—*в один из портов Республики Казахстан,* открытых для захода иностранных судов) для пресечения правонарушения, а также для установления личности нарушителя и принадлежности задержанных судов, орудий совершения правонарушения и составления протокола об административном правонарушении.

О доставлении лица, совершившего административное правонарушение, составляется протокол либо или делается соответствующая запись в уже составленном протоколе об административном правонарушении. В целях своевременного рассмотрения и принятия мер к лицу, совершившему административное правонарушение, доставление должно быть произведено в возможно короткий срок.

2. Административное задержание (ст. 620 КоАП). *Сущность задержания* состоит в кратковременном содержании лица под охраной без предварительного разрешения прокурора или суда. Административное задержание, то есть временное лишение физического лица личной свободы, в частности, свободы действия и передвижения с принудительным содержанием в специальном помещении в течение определенного времени с целью пресечения его противоправных действий.

Задержание представляет собой конкретные принудительные физические действия по лишению лица, подозреваемого в совершении правонарушения личной свободы, в частности свободы действий и передвижения с принудительным содержанием в специальном помещении в течении определенного времени с целью пресечения противоправных действий. По закону задержать правонарушителя может сам потерпевший, граждане,

сотрудники органов внутренних дел, сотрудники органов указанные в ст. 620 КоАП.

Задержание всегда является неотложным процессуальным действием, поэтому производится лишь на начальном этапе совершения административного правонарушения без санкции суда.

Основания задержания подозреваемого предусмотрены ст.620 КоАП. Орган, уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях, вправе задержать лицо при наличии одного из следующих оснований, когда:

1)лицо застигнуто при совершении правонарушения или непосредственно после его совершения. Застигнуть лицо при совершении административного правонарушения или непосредственно после его совершения могут потерпевший, очевидцы, сотрудники полиции.

2) очевидцы, в том числе потерпевшие, прямо укажут на данное лицо как на совершившее административное правонарушение, либо задержат это лицо с целью пресечения возможности совершения им иных посягательств. Следует учесть, что именно, потерпевший должен быть очевидцем правонарушения. Для задержания по этому основанию может быть достаточно указания и одного очевидца.

3) на этом лице или его одежде, при нем или в его автотранспорте, жилище будут обнаружены явные следы преступления.

Такими следами могут быть наличие телесных повреждений, вещественных доказательств (например, орудий и предметов незаконной охоты, контрабанды). При этом явные следы могут быть обнаружены при личном осмотре, осмотре транспорта, помещений, жилища, места работы и т. п.

4) имеются *иные обстоятельств, дающие основание подозревать лицо в совершении административного правонарушения.* Эти обстоятельства менее весомые доказательства виновности, нежели явные следы правонарушения. По данному основанию задержание возможно при наличии одного из следующих условий:

а) если это лицо пыталось скрыться (оказало сопротивление при задержании, покушалось на побег, готовилось к отъезду);

б) когда это лицо не имеет постоянного места жительства на территории РК.

в) не установлена личность подозреваемого лица. Во время составления протокола задержания лица, сомнения вызываются отсутствием документов, удостоверяющих личность задержанного (паспорта и др.)

Основаниями задержания являются опасения, что лицо, подозреваемое в совершении правонарушения, может воспрепятствовать объективному разбирательству дела, скрыться, продолжить противоправную деятельность или препятствовать установлению истины по делу, как - то, (возможностью угрозы в адрес свидетеля, потерпевшего, склонение их к отказу от дачи показаний, уничтожения вещественных доказательств).

Специальным основанием задержания является соблюдение дополнительных требований, связанных со служебным иммунитетом отдельных категорий должностных лиц. Так, депутаты Парламента РК, Председатель Конституционного Суда РК и его члены, судьи РК, Генеральный Прокурор РК, и лица, обладающие дипломатическим иммунитетом, не могут быть подвергнуты приводу, мерам административного взыскания, налагаемые в судебном порядке без согласия Парламента РК или Президента РК

В соответствии ст. 620 КоАП **задержание может производиться**:

1.Органами внутренних дел (полицией) при совершении лицом следующих административных правонарушений:

- мелкого хулиганства;
- злостного неповиновения законному распоряжению или требованию сотрудника органов внутренних дел (полиции);
- военнослужащего при исполнении им обязанностей по охране общественного порядка;
- проявления неуважения к суду;

- незаконных операций с иностранной валютой и платежными документами;
- незаконной продажи товаров или иных предметов;
-, незаконной торговли товарами, свободная реализация которых запрещена или ограничена;
- торговли, сдачи в прокат и иного незаконного использования экземпляров произведений или фонограмм;
- осуществления предпринимательской деятельности без регистрации или лицензирования;
- неповиновении сотруднику органа внутренних дел (полиции) или иному уполномоченному должностному лицу при распитии спиртных напитков в общественных местах или появлении в общественных местах в пьяном виде, оскорбляющем человеческое достоинство и общественную нравственность;
- нарушения правил пожарной безопасности и дорожного движения, правил охоты, рыболовства и охраны рыбных запасов и других нарушениях законодательства об охране и использовании животного и растительного мира;
- нарушения порядка организации и проведения собраний, митингов, шествий, пикетирования и демонстраций;
- действий по созданию объединений, деятельность которых запрещена, и активном участии в них;
- нарушения режима и действий, провоцирующих нарушения правопорядка в условиях чрезвычайного положения:
- при нарушении правил ношения и хранения оружия, незаконном ношении форменной одежды и знаков различия;
- при самовольном оставлении воинской части;
- при нарушении иностранцами и лицами без гражданства порядка пребывания на территории Республики Казахстан.

2. Комендатурой местности, где объявлено чрезвычайное положение, и военными патрулями - при нарушении режима чрезвычайного положения и действий, провоцирующих нарушение правопорядка в условиях чрезвычайного положения.

3. Органами пограничной службы:
- при совершении нарушений режима Государственной границы;
- злостного неповиновения законному распоряжению или требованию военнослужащего органов пограничной службы, военнослужащего иных войск, воинских формирований, сотрудника органов внутренних дел;
- при нарушении пограничного режима;
- старшим в месте расположения охраняемого объекта военнослужащим, сотрудником органов внутренних дед должностным лицом военизированной охраны;
- при совершении правонарушений, связанных с посягательством на охраняемые объекты, другое чужое имущество.

4. Старшим в месте расположения охраняемого объекта военнослужащим, сотрудником органа внутренних дел, должностным лицом военизированной охраны - при совершении правонарушений, связанных с посягательство на охраняемые объекты, другое чужое имущество

5.Органами рыбоохраны, органами, осуществляющими государственный надзор за соблюдением правил охоты, и органами лесного и охотничьего хозяйства - за нарушение правил, контроль за соблюдением которых осуществляют эти органы.

6. Органами транспортного контроля - за нарушение правил, контроль за соблюдением которых осуществляют эти органы.

7. Должностными лицами военной автомобильной полиции*:*

-за нарушение правил дорожного движения водителями или другими лицами, управляющими транспортными средствами Вооруженных Сил Республики Казахстан, других войск и воинских формирований Республики Казахстан;

8.Органами государственного контроля в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов, заповедников и других, особо охраняемых природных территорий:

- за нарушение природоохранного законодательства;

9. Должностными лицами органов налоговой службы - за налоговые правонарушения.

9-1) Должностными лицами органов финансовой полиции:

- за совершение правонарушений в сферах предпринимательской деятельности;
- торговли и финансов, налогообложения;
- посягающие на установленный порядок управления и институты государственной власти;
- коррупционных правонарушений в соответствии с подведомственностью дел об административных правонарушениях.

. *10.* Должностными лицами органов государственного горного надзора, органов пограничной службы, уполномоченного органа по геологии и использованию недр, органов по охране окружающей среды и природных ресурсов, республиканского органа по рыболовству:

- за совершение административных правонарушений на континентальном шельфе, связанных с нарушением действующих стандартов (норм, правил);
- условий лицензии, регламентирующих разрешенную деятельность на континентальном шельфе Республики Казахстан;
- нарушения правил проведения ресурсных или морских научных исследований; - нарушения правил захоронения отходов и других материалов;
- невыполнения законных требований должностных лиц органов охраны континентального шельфа Республики Казахстан об остановке судна или воспрепятствованием его осуществлению.

11. Должностными лицами таможенных органов - при нарушении таможенного законодательства.

12. Должностными лицами Службы охраны Президента Республики Казахстан:

- если правонарушение совершено во время проведения охранных мероприятий по обеспечению безопасности охраняемых лиц.

13. Судебными приставами — при невыполнении требований о прекращении противоправных действий в зале во время судебного заседания, а также в ходе принудительного исполнения исполнительных документов.

Порядок административного задержания (ст. 621 КоАП).Как было сказано, административное задержание – это мера государственного принуждения, которыми на законном основании пользуются органы охраны правопорядка и другие органы, указанные в ст. 621 КоАП для пресечения правонарушений. После доставления подозреваемого в орган (должностному лицу) в срок не более трех часов должен быть составлен административный протокол задержания, в котором делается отметка о том, что подозреваемому разъяснена причина задержания и его права. Задержанный по подозрению в совершенного административного правонарушения, подлежит опросу и личному осмотру, который производится без вынесения специального постановления.

В протоколе указываются дата, время и место его составления; должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол; сведения о личности задержанного; время, место и основания задержания. Протокол должен быть подписан должностным лицом, его составившим, и задержанным. В случае отказа задержанного от подписания протокола в нем делается запись об этом. Копия протокола о задержании вручается лицу, задержанному за совершение административного правонарушения.

В тот же срок (в течение трех часов), по просьбе лица, задержанного за совершение административного правонарушения, о месте его нахождения уведомляются его родственники, администрация по месту работы или учебы, а также защитник. В случае задержания несовершеннолетнего, в обязательном порядке уведомляются его родители или

лица, их заменяющие.

Сроки административного задержания. Статья 622 КоАП, предусматривает определенные законом сроки административного задержания. Задержание, осуществляется в целях пресечения административного правонарушения, установления личности подозреваемого или для составления протокола об административном правонарушении, в случаях, когда невозможно его составление на месте совершения административного правонарушения или обеспечения своевременного и правильного рассмотрения дела и исполнения принятого по делу постановления. Задержание должно длиться **не более трех часов**. Однако административное задержание может длиться и более трех часов, если лицо, в отношении которого возбуждено производств совершило:

- нарушение режима Государственной границы Республики Казахстан;
- нарушение таможенного режима или режима в пунктах пропуска через таможенную границу Республики Казахстан;
- административное правонарушение на континентальном шельфе Республики Казахстан.

За указанные выше нарушения, в целях установления личности и выяснения обстоятельств правонарушения, лицо может быть задержано до *сорока восьми часов* с сообщением об этом письменно прокурору в течение двадцати четырех часов с момента задержания.

В случае нарушения лицом порядка, установленного в связи с введением комендантского часа в местности, где объявлено чрезвычайное положение, оно может быть задержано сотрудниками органов внутренних дел (полицией) или военными патрулями до *окончания комендантского часа*, а те из них, которые не имеют при себе документов,— до установления их личности, но не более чем *на сорок восемь часов.*

Если, лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении, влекущем в качестве одной из мер административного взыскания административный арест, может быть подвергнуто административному задержанию до рассмотрения дела об административном правонарушении, на срок не *более сорок восемь часов.*

Следует отметить, что в соответствии со статьей 619 КоАП срок административного задержания исчисляется с момента доставления физического лица, а лица, находящегося в состоянии опьянения,— со времени его вытрезвления, удостоверенного медицинским работником.

Лица, задержанные за административные правонарушения, должны содержаться в специально отведенных для этого помещениях, отвечающих санитарным требованиям и исключающих возможность их самовольного оставления. Условия содержания лиц, подвергнутых административному задержанию, нормы питания и порядок медицинского обслуживания таких лиц определяются органами исполнительной власти ***(ст. 624 КоАП)***.

Следует подчеркнуть, что задержанные в административном порядке несовершеннолетние, должны содержаться отдельно от взрослых лиц.

Если у задержанного за административное правонарушение на срок до 48 часов имеются иждивенцы и остается без присмотра имущество, то орган (должностное лицо) обязаны принять меры попечения, о чем должны уведомить подозреваемого и сообщить их семье, родственникам или близким.

Режим и условия содержания, административно задержанного должен соответствовать статусу *невиновного*. Кроме того, содержание административно задержанного под стражей не может иметь характер кары, наказания, дополнительных лишений, в которых нет непосредственной необходимости с точки зрения целей меры пресечения или поддержания безопасности и порядка в месте задержания. Оно не может использоваться для воздействия на задержанного подозреваемого с тем, чтобы он начал содействовать органам (должностным лицам), например, для дачи признательных показаний. Условия содержания под охраной должны исключать угрозу жизни и здоровью, а также жестокого,

бесчеловечного или унижающего достоинство виды обращения с ним.

3. Привод (ст. 625 КоАП). Под **п**риводом понимается, мера административного пресечения и обеспечения производства по делу об административных правонарушениях, т. е. принуждения, состоящая в принудительном доставлении лица, не явившегося без неуважительной причины по вызову органов (должностных лиц), судьи. Согласно ст. 625 КоАП, в случаях, предусмотренных законом, производится привод физического лица либо законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по административному делу, законного представителя несовершеннолетнего лица, привлекаемого к административной ответственности

Для законного и обоснованного вынесения решения по делу, приводу могут быть подвергнуты, не только лица указанные в ст. 625 КоАП, но и другие участники процесса, личное присутствие, которых в производстве незаменимо, как источников доказательств, и для которых это присутствие прямо предусмотрено законом. Для своевременного разрешения дела по существу могут быть подвергнуты приводу, потерпевший, эксперт и свидетель. Если для дачи показаний вызываются понятые, то они приобретают статус свидетеля и могут быть подвергнуты приводу уже в этом качестве.

Основанием привода является состав административного правонарушения. Должны быть установлены следующие обстоятельства:

а) участник процесса не явился в назначенный срок, что подтверждается протоколом процессуального действия, справкой. Для привода достаточно одного, случая неявки, однако на практике иногда применяют привод только после двукратного вызова;

б) участник процесса был уведомлен о вызове: имеется корешок повестки с его подписью, расписка в протоколе судебного заседания, уведомление почтового учреждения об отказе получить повестку, рапорт или протокол допроса нарочного (лица, доставлявшего повестку);

в) данный участник процесса не уведомил органы следствия и суда о наличии уважительных причин своей неявки. Уважительными причинами являются: несвоевременное получение повестки, болезнь, стихийное бедствие, длительный, непредвиденный перерыв в движении транспорта, болезнь члена семьи или наличие малолетних детей при невозможности поручить кому-либо уход за ними и др.

О приводе судья, орган (должностное лицо) выносит мотивированное определение. Копия этого определения остается в деле, а подлинник направляется для исполнения.

Привод исполняется, как правило, по месту фактического проживания лиц, уклоняющихся от явки. После установления личности лица, подлежащего приводу, ему объявляется определение о приводе, что удостоверяется его подписью в определении. Об обстоятельствах, препятствующих исполнению привода, а также о фактах неповиновения сообщается органу, вынесшему решение о приводе. Применение физической силы или специальных средств допускается только для пресечения правонарушения (неповиновения, сопротивления законным требованиям сотрудника органов внутренних дел и финансовой полиции или судебного пристава).

Существующие ограничения по исполнению привода состоят в запрете его производства в ночное время, т. е. в период с 22 до 6 часов утра по местному времени или связаны с особым физическим состоянием участника процесса. Не подлежат приводу несовершеннолетние в возрасте до 14 лет, беременные женщины, а также больные, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания. Наличие и тяжесть болезни должны быть установлены путем доказывания (получение справки врача). Несовершеннолетние до 14 лет и беременные женщины не могут доставляться принудительно. При их согласии явится в органы расследования или суд они могут сопровождаться непосредственным исполнителем привода. При этом им должны быть разъяснены последствия неявки и невыполнения требований сотрудника органов внутренних дел или финансовой полиции и судебного пристава.

Как было сказано выше, привод производится органами внутренних дел и финансовой

полиции. Основанием для привода является определение судьи, органа (должностного лица), рассматривающего дело об административном правонарушении в порядке, установленном соответственно Министерством внутренних дел и Агентством Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовой полицией) по делам об административных правонарушениях, рассматриваемых органами финансовой полиции.

Решение о приводе и действия по его исполнению могут быть обжалованы заинтересованными лицами прокурору или в суд.

4. Личный досмотр физического лица (ст.626 КоАП). Исключительной формой досмотра является личный досмотр физического лица. Досмотр – это проверочный осмотр, применяется органами внутренних дел таможенными органами и другими уполномоченными на то органами. Порядок и основание его применения регламентирован статьей 626 КоАП РК, а также инструкциями органов внутренних дел, таможенных и др. органов государственной исполнительной власти.

Инструкция определяет основание и порядок проведения личного досмотра лиц, досмотра вещей, находящихся при физическом лице, которое должно производиться в необходимых случаях в целях обнаружения орудий совершения либо непосредственных объектов административного правонарушения (вещественных доказательств), а также форму протокола о его проведении. Как было уже сказано, личный досмотр, досмотр вещей может быть произведен должностными лицами, перечисленными в ст. 620 КоАП. Как показывает практика, в большинстве своем досмотр осуществляется органами внутренних дел, органами пограничной службы, органами рыбоохраны, органами, осуществляющими государственный надзор за соблюдением правил охоты, органами лесного и охотничьего хозяйства. Особенно часто, досмотр физических лиц, вещей и товаров в своей повседневной работе проводят таможенные органы РК. Личному досмотру может быть подвергнуто любое физическое лицо, не зависимо от гражданства. Не могут быть подвергнуты досмотру следующие лица:

- Президент РК;

-Члены Конституционного Совета и депутаты Парламента РК;

-прокуроры и следователи органов прокуратуры, за исключением случаев, когда это предусмотрено законом для обеспечения безопасности других лиц, а также при задержании, при совершении преступления;

-судьи РК, за исключением случаев проведения личного досмотра в связи с производством по уголовному делу в отношении судьи;

-сотрудники органов службы безопасности при исполнении ими служебных обязанностей;

-сотрудники органов государственной охраны при исполнении ими служебных обязанностей;

-лицо, обладающее иммунитетом на территории РК в соответствии с Венской конвенцией о дипломатических отношениях 1961 года;

-а также иные лица, освобожденные от проведения лично досмотра в соответствии с актами законодательства РК и международными договорами.

Личный досмотр может быть проведен, при наличии достаточных оснований полагать, что физическое лицо, скрывает при себе и не выдает предметы, вещи, документы и т.п., являющиеся объектами нарушения административного или иного законодательства РК, контроль исполнения которых возложен на органы внутренних дел, пограничной, таможенной службы и иные органы РК. Такими основаниями могут быть сведения, содержащиеся в заявлениях, и сообщениях граждан и иностранных лиц, в материалах, поступивших от других правоохранительных органов РК, прямо или косвенно указывающих на то, что физическое лицо скрывает и не выдает предметы, вещи, запрещенные для вывоза, хранения.

Решение о проведении личного досмотра определенного физического лица принимается начальником органа и лицами, его замещающими, и оно оформляется,

например, в таможенных органах письменно, путем наложения резолюции на таможенную декларацию, поданной физическим лицом в таможенном деле, либо действий должностного лица органа внутренних дел, пограничной службы или таможенного органа на основании приказа, инструкции, правил. В инструкции или приказе должно быть указано конкретное должностное лицо органа, которому поручено проведение личного досмотра.

Личный досмотр должен производиться лицом одного пола с досматриваемым лицом, в присутствии двух понятых того же пола. При необходимости в личном досмотре могут участвовать специалисты, в том числе переводчик и медицинский работник. Присутствие при личном досмотре лиц, не участвующих в нем и не имеющих к нему отношения запрещается. Лица, участвующие в личном досмотре, должны быть совершеннолетними, за исключением медицинского работника, одного пола с досматриваемым лицом. Обследование тела досматриваемого лица осуществляется только медицинским работником. Личный досмотр должен проводиться в корректной форме, исключающей унижение личного достоинства и причинение непоправимого вреда здоровью и имуществу досматриваемого лица, в пределах необходимых для обнаружения скрытых физическим лицом при себе вещей, предметов и товаров.

Личный досмотр проводиться в три этапа. Первый этап – подготовительный, он начинается с момента объявления физическому лицу решения органа внутренних дел, органов пограничной службы, таможенного органа или лица, его замещающего, о проведении личного досмотра. Лицу разъясняются его права и обязанности в присутствии понятых, а также предлагается добровольно выдать вещи, предметы, скрытее от соответствующего контроля (органов внутренних дел, пограничного, таможенного и иного контроля). Во втором этапе должностное лицо проверяющих (контролирующих) органов объявляет физическому лицу о начале непосредственного личного досмотра, производит досмотр одежды и тела физического лица, а при необходимости их исследование.

Специалист (кроме медицинского работника) и переводчик не должны присутствовать в помещении, в котором проводится личный досмотр, во время обследования тела досматриваемого лица, а также в то время, когда лицо находится в нательном белье, либо без одежды. Производство фото-, киносъемки и видеозаписи в это время в указанном помещении не допускаются. На третьем, завершающем этапе личного досмотра, происходит его документальное оформление. Составляется протокол личного досмотра. Копия протокола о личном досмотре вручается лицу, в отношении которого ведется производство по делу, его законному представителю.

5. Досмотр вещей (ст. 626 ч. 4 КоАП). Досмотр вещей – это обследование ручной клади, багажа, орудий охоты и рыбной ловли, добытой продукции и иных предметов, находящихся при физическом лице, производимое должностными лицами органов внутренних дел, пограничной, таможенной службы и иными должностными лицами органов, перечисленных в статье 620 КоАП. Досмотр проводится в присутствии лица, в собственности или владении которого находятся вещи. Досмотр производится с участи ем двух понятых, при котором не должна нарушаться конструктивная целостность досматриваемых вещей и предметов. При досмотре вещей,
в необходимых случаях, производится фото- и киносъемка, видеозапись, применяются иные установленные способы фиксации вещественных доказательств.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии со статьей 471 Таможенного кодекса РК, таможенному досмотру не подлежит личный багаж Президента Республики Казахстан и следующих вместе с ним членов его семьи.

Личный багаж Премьер Министра РК, Председателя Сената Парламента РК, Председателя Мажилиса Парламента РК, Государственно секретаря РК, Руководителя Администрации Президента РК, Председателя Конституционного Совета РК, Председателя Верховного Суда РК, Генерального прокурора РК, Председателя Национального Банка РК, членов Правительства РК, депутатов Парламента РК освобождаются от таможенного досмотра, если указанные лица пересекают таможенную границу РК в связи с исполнением

служебных обязанностей или депутатских полномочий. а также личный багаж, депутатов Парламента, членов Конституционного Совета РК и членов Правительства РК, если указанные лица пересекают границу РК в связи с исполнением своих депутатских или служебных обязанностей, Освобождаются от таможенного досмотра иностранные военные корабли, боевые воздушные судна и военная техника, следующая своих ходом.

Следует отметить, что *о личном досмотре, досмотре вещей*, находящихся при физическом лице, составляется протокол. В протоколе указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол. В нем отражаются сведения о лице, подвергнутого личному досмотру, виде, количестве, иных идентификационных признаках вещей, в том числе о типе, марке, модели, калибре, серии, номере, признаках оружия, количестве и виде боевых припасов, виды технических средств, использованные при проведении специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации.

В протоколе досмотра фиксируется запись о применении фото- и киносъемки, видеозаписи, иных способов фиксации документов. Материалы, полученные при проведении осмотра с применением фото- и киносъемки, видеозаписи, иных установленных средств фиксации вещественных доказательств, прилагаются к составленному протоколу. Протокол личного досмотра, досмотра вещей должен быть подписан должностным лицом, его составившим, физическим лицом, владельцем вещей подвергнутым личному досмотру, а также понятыми, участвовавшими в досмотре. В случае отказа лица, подвергнутого личному досмотру, владельца вещей, подвергнутых досмотру, от подписания протокола, в нем производится запись «отказался подписывать протокол».

Необходимо отметить, что в исключительных случаях при наличии оснований полагать, что при физическом лице находится оружие или иные предметы, которые могут быть использованы для причинения вреда жизни и здоровью окружающих, личный досмотр, досмотр вещей может быть произведен без понятых с уведомлением об этом в течение двадцати четырех часов прокурора.

По результатам личного досмотра может быть возбуждено административное дело. Например, при пересечении лицом таможенной границы (на таможне или таможенном посту) в результате осмотра может быть возбуждено административное дело о нарушении таможенных правил Подлинник протокола личного досмотра должен быть приобщён к материалам административного дела, а копия остается в органе, произведшего досмотр.

В случаях причинения ущерба имуществу досматриваемого лица неправомерными действиями должностных лиц органов, проводивших личный досмотр, он должен быть возмещен в соответствии с законодательством РК.

6. Досмотр транспортных средств, маломерных судов (ст.627 КоАП). Досмотр транспортных средств, маломерных судов – это обследование, осуществляемое уполномоченными должностными лицами органов внутренних дел, таможенных органов, пограничной службы, и иными лицами, органов перечисленными в статье 620 КоАП.

Досмотр транспортных средств, маломерных (небольших по размеру) судов производится в целях обнаружения орудий совершения либо предметов совершения административного правонарушения (например, обнаружения туш животных, птиц, рыбы добытых незаконной охотой или ловлей, вывоз за пределы РК товаров (контрабанда) и т.п.) Должностные лица указанных органов должны производить досмотр транспортных средств без нарушения конструктивной целостности транспортного средства с обязательным участием двух понятых.

Как правило, досмотр транспортных средств, маломерных судов должен производиться в присутствии лица, во владении которого они находятся, либо его представителя или лица, управляющего транспортным средством, маломерным судном на законном основании. Однако, в случаях, не терпящих отлагательства, они могут быть подвергнуты досмотру и в отсутствие указанных лиц.

В исключительных случаях (в труднодоступной местности при отсутствии

надлежащих средств сообщения или когда в силу других объективных причин нет возможности для привлечения физических лиц в качестве понятых) досмотр транспортных средств, маломерных судов, то есть обследование, осуществляемое без нарушения конструктивной целостности, может производиться без участия понятых, но с применением при этом технических средств фиксации его хода и результатов.

В необходимых случаях с целью фиксации предметов, выявленных при досмотре транспортных средств и маломерных судов, может производиться их фото-, киносъемка, видеозапись. Прядок и форма составления протокола досмотра транспортных средств, маломерных судов такой же, как и при оформлении протокола досмотра вещей.

7. Таможенный досмотр товаров и транспортных средств имеет некоторые свои особенности, заключающиеся в следующем: в обязательном порядке производится в отношении товаров, подлежащих взиманию акцизного налога: заявленных в товаросопроводительных документах как различного вида безалкогольные напитки, продукты питания, табак, стекло, обувь и другие товары, близкие по наименованию к акцизным товарам.

В других случаях, досмотр производится по усмотрению начальников таможенных постов, на основании сведений, указываемых в товаросопроводительных и транспортных документах, а также в период основного таможенного оформления.

Таможенный досмотр – это административное действие, заключающееся в фактической проверке товаров и транспортных средств, в целях установления законности их перемещения через таможенную границу, соответствие проверяемых товаров данным, заявленным в таможенной декларации, соответствие товаров нормам, установленным соответствующими регламентирующими перечнями и списками, выявление скрытых от таможенного контроля, либо перемещаемых без разрешительных документов предметов, а также предметов, являющихся контрабандой, определения наименования и кода товара по товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности, определение стоимости, количества и качества.

Досмотр производится путем вскрытия тары и установки товаров, установления их наименования, подсчета количества, а при необходимости и качества товара, путем проверки всех мест, полостей и конструктивных особенностей в транспортных средствах и предметах, с целью обнаружения тайников, хранилищ, в которых могут быть спрятаны предметы контрабанды. Для этого применяются прощупывание, прокалывание, разборка конструктивных деталей, узлов и агрегатов, нарушение целостности всего или части предмета и т.п. Главный принцип, используемый при производстве досмотра – его выборочность.

При выполнении таможенного досмотра таможенные органы применяют следующие методы его осуществления: идентификационный досмотр (внешняя идентификация товара), досмотр с пересчетом количества предметов в грузовых местах, досмотр с замерами и определением характеристик товаров без взятия проб и образцов на экспертизу (со взятием), направленный досмотр (до выпуска товаров и после его выпуска).

Особенно детально необходимо рассмотреть метод идентификационного досмотра. Идентификационный досмотр проводиться в отношении всех партий, ввозимых из дальнего зарубежья товаров, помещаемых под таможенный режим выпуска для свободного обращения. Товары из СНГ досматриваются выборочно, по решению начальника таможни. Не подлежат этому виду контроля товары, перемещаемые физическими лицами в упрощенном, льготном порядке.

Идентификационный таможенный досмотр проводится после подачи грузовой таможенной декларации в упрощенном порядке с целью установления соответствия товаров их описанию и количеству, заявленному декларантом товаров в основных и дополнительных листах грузовой таможенной декларации, определения страны происхождения товаров. При проведении идентификационного таможенного досмотра решение о выпуске товаров может приниматься только уполномоченными за документальное оформление, не участвующими в

таможенном досмотре, и только при наличии акта таможенного досмотра.

Идентификационный таможенный досмотр проводиться на основании письменных поручений. Письменные поручения регистрируются в журнале учета актов таможенного досмотра. Должностное лицо таможенного органа, получив поручение на проведение идентификационного досмотра, осуществляет фактический досмотр товаров и транспортных средств.

Результаты досмотра, отражаемые в акте таможенного досмотра, в обязательном порядке должны содержать:

-практическое описание товаров (наименование, из какого материала изготовлены, что из себя представляют, цвет, запах и прочее);

-описание маркировки, нанесенной на товар и его упаковку, определяющий страну происхождения этих товаров;

-количественные характеристики товаров (вес, количество мест, количество товаров и дополнительных единых измерения и так далее).

В случае невозможности указания точных сведений, эти сведения указываются ориентировочно.

Все виды таможенного досмотра и результаты их проведения фиксируются на бланке «Акт таможенного досмотра», который составляется в двух экземплярах. Оба экземпляра подписываются представителями всех заинтересованных организаций, присутствующих при досмотре. Один экземпляр акта передается декларанту или иному лицу, обладающему полномочиями в отношении досмотренных товаров. Второй остается в таможенном органе.

При необходимости проведения экспертизы, в процессе досмотра, могут отбираться пробы и образцы товаров. Взятие проб и образцов производится в установленном порядке.

При проведении таможенного досмотра могут применяться технические средства таможенного контроля (ТСТК), безопасные для жизни и здоровья людей, и не причиняющие вреда товарам и транспортным средствам. Применение видов ТСТК определяется для решения при таможенном досмотре следующих задач:

-проверка подлинности средств таможенной идентификации и их наложении;

-поиск и обнаружение потенциальных предметов контрабанды;

-выполнение технологических операций при ручном таможенном досмотре.

8. Изъятие документов и вещей, находящихся при физическом лице (ст. 628 КоАП***).*** Одной из мер административного пресечения и обеспечения производства по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 618 КоАП, является изъятие документов и вещей, являющихся орудием или предметом правонарушений, обнаруженных во время досмотра, осмотра или непосредственно на месте совершения правонарушения.

Уполномоченные органы (должностные лица), вправе применить указанные меры обеспечения производства по делу. Следует отметить, что изъятие документов и вещей не *нуждается в санкционировании со стороны прокурора.* Об изъятии вещей и документов с участием двух понятых составляется протокол, копия которого вручается лицу, в отношении которого ведется производство по делу, или его законному представителю, либо делается соответствующая запись в протоколе об административном правонарушении.

В протоколе об изъятии документов и вещей (протоколе об административном правонарушении) должны содержаться следующие сведения:

- о виде и реквизитах изъятых документов (например, технический паспорт на автомобиль, водительское удостоверение, лицензия, патент и т. п.);

-о виде и количестве, иных идентификационных признаках изъятых вещей, в том числе о типе, марке, модели, калибре, серии, номере, иных идентификационных признаках изъятого оружия, количестве и виде боевых припасов;

- о специальных технических средствах для проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации.

Протокол должен быть подписан должностным лицом, его составившим, лицом, у

которого изъяты соответствующие документы и вещи, а также понятыми. В случае отказа от подписания протокола лица, у которого изъяты соответствующие документы и вещи, в протоколе производится запись, «например, гр. Тлеубергенов отказался подписать протокол».

В исключительных случаях (в труднодоступной местности при отсутствии надлежащих средств сообщения или когда в силу других объективных причин нет возможности для привлечения физических лиц в качестве понятых) изъятие документов и вещей, являющихся орудием правонарушений, обнаруженных на месте совершения правонарушения либо при применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.618 КоАП, может осуществляться без участия понятых, но с применением при этом технических средств фиксации его хода и результатов.

До рассмотрения дела об административном правонарушении, изъятые вещи и документы должны храниться в местах, определяемых должностным лицом, произведшим изъятие, например, в сейфах, хранилищах, складах, деньги и ценности на депозите банка и т.п. в порядке, определяемом правилами и инструкциями соответствующих уполномоченных государственных органов.

Что касается изъятого огнестрельного и иного оружия, а также боевых припасов, специальных технических средств, для проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографические средства защиты информации хранятся в порядке, определяемом приказами и инструкциями Министерства внутренних дел Республики Казахстан (в специальных помещениях, хранилищах).

Следует иметь в виду, что после рассмотрения административного дела, судья, орган (должностное лицо), выносит соответствующее постановление, и после вступления его в законную силу, решается судьба изъятых документов и вещей: они могут быть возвращены их владельцу или обращены в доход государства (конфискуются), или реализуются через торговую сеть населению, а деньги перечисляются в доход государства или уничтожаются в установленном законом порядке.

Необходимо отметить, что изъятые по делу орден, медаль, нагрудный знак к почетному званию Республики Казахстан, Казахской ССР, СССР и других государств должны быть возвращены их законному владельцу, а если он не известен, направляются в Администрацию Президента Республики Казахстан. Данное обстоятельство говорит о том, что административное законодательство не предусматривает ответственности в виде лишения почетных званий, орденов, медалей и нагрудного знака.

9. Отстранение от управления транспортным средством, маломерным судном и освидетельствование на состояние опьянения (ст.629 КоАП). Опьянение – психическое состояние человека, вызванное употреблением алкогольных напитков, наркотических или одурманивающих средств, вызывающих снижение способности отдавать отчет в своих действиях или представлять их последствия. Порядок и основания отстранения лица от управления транспортным средством, маломерным судном и освидетельствование его на состояние опьянения регламентирован статьей 629 КоАП.

По закону правом отстранения от управления транспортным средством, маломерным судном, проведением немедицинского освидетельствования и направление водителя для медицинского освидетельствования на состояние опьянения обладают:

- должностные лица дорожной полиции, военной автомобильной полиции при совершении правонарушений лицом, управляющим транспортным средством Вооруженных Сил Республики Казахстан;
- органы транспортного контроля.

Наряду с должностными лицами дорожной полиции отстранять от управления транспортным средством водителя, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что он находится в состоянии опьянения, имеют право:

- участковые инспекторы полиции;
-другие сотрудники органов внутренних дед. Указанные лица в каждом случае

обязаны документально зафиксировать факт нарушения и принять меры по доставлению водителя и транспортного средства в ближайший орган внутренних дел.

Основанием для отстранения от управления транспортным средством, маломерным судном является подозрение на опьянение или факт опьянения водителя. Например, о факте опьянения водителя могут послужить его неадекватное вождение автомобилем, при выходе водителя из автомобиля его качающаяся походка, запах алкоголя и т.п. Например, наличие алкоголя в организме (опьянение) может быть установлен с помощью специального прибора, имеющийся у инспекторов ГАИ. При установлении признаков опьянения водитель отстраняется от управления транспортным средством и направляется на немедицинское освидетельствование.

В случае несогласия водителя, судоводителя с результатами освидетельствования он направляется на медицинское освидетельствование в медицинское учреждение.

Направление для освидетельствования на состояние опьянения выдают должностные лица органов внутренних дел (работники ГАИ, участковые инспектора и другие должностные лица, указанные в ч. 2 ст. 629 КоАП). Освидетельствование водителя на состояние опьянения и оформление его результатов производит медицинское учреждение (на практике медицинские вытрезвители). Состояние опьянения определяется путем сдачи и анализа крови водителя на предмет обнаружения алкоголя. В случае подтверждения факта опьянения водителя, органу должностному лицу, направившего водителя на освидетельствование выдается справка или акт медицинского освидетельствования, что является основанием отстранения водителя от управления транспортным средством, маломерным судном, а затем возможно и судебное лишение водительских прав на управление транспортным средством или маломерным судном.

Акт медицинского освидетельствования на состояние опьянения прилагается к составленному протоколу об отстранении от управления транспортным средством, маломерным судном. В протоколе указываются дата, время, место, основания отстранения от управления транспортным средством, делается отметка об административном правонарушении (например, управлял транспортным средством в состоянии опьянения).

Копия протокола должна быть вручена лицу, в отношении которого ведется производство по делу, либо его законному представителю.

10. Задержание, доставление и запрещение эксплуатации транспортного средства, маломерного судна. Статья 630 КоАП предусматривает задержание, доставление и запрещение эксплуатации транспортного средства, маломерного судна при совершении следующих административных нарушений, указанных в соответствующих статьях КоАП:

1) за незаконную порубку и повреждение деревьев и кустарников (ст. 283);

2)за нарушение требований пожарной безопасности и санитарных правил в лесах (ст.284);

3) нарушение установленного порядка использования лесосечного фонда, заготовки и вывозки древесины, добычи живицы и древесных соков, второстепенных лесных материалов (285);

4) повреждение сенокосов и пастбищных угодий, а также незаконное сенокошение и пастьба скота (ст.287);

5) уничтожение полезной для леса фауны, иное нанесение ущерба землям лесного фонда (ст. 289);

6) повреждение или уничтожение объектов селекционного – генетического назначения (ст. 297);

7) незаконная охота, пользование животным миром (ст. 298)

8) нарушение правил рыболовства и охраны рыбных запасов (ст.298-1);

9) нарушение действующих стандартов (норм, правил) или условий лицензии, регламентирующих разрешенную деятельность на континентальном шельфе РК (ст. 302);

10) нарушение правил проведения морских научных исследований на континентальном шельфе РК (ст.303);

11) нарушение правил захоронения отходов и других материалов, а также правил консервации и демонтажа на континентальном шельфе РК (ст.304);

12) невыполнение законных требований должностных лиц органов охраны континентального шельфа РК (ст.305);

13) незаконная передача минеральных и живых ресурсов континентального шельфа РК (ст.306);

14) нарушение правил перевозок пассажиров и багажа (ст.447);

15) нарушение режима труда и отдыха водителей при осуществлении автомобильных перевозок пассажиров, багажа или грузов (ст. 447-1);

16) Осуществление международных автомобильных перевозок пассажиров, багажа или грузов без разрешения или (ст.447-2);

17) отсутствие списков пассажиров у водителей автотранспортных средств при осуществлении нерегулярных международных автомобильных перевозок пассажиров и багажа (ст.447-3);

18) осуществление автомобильных перевозок на территории РК автотранспортными средствами, зарегистрированными в иностранном государстве (ст.447-4);

19) нарушение правил выпуска судна в плавание или допуск к управлению судном лиц, не имеющих соответствующего диплома (ст.451)»

20) нарушение правил плавания, погрузки и разгрузки судов (ст.453);

21) нарушение правил пользования базами для стоянки маломерных судов (ст.457);

22) нарушение пожарной безопасности на транспорте (ст.460);

23) нарушение водителями правил эксплуатации транспортных средств (ст.461);

24) перевозка опасных грузов специализированными автотранспортными средствами с нарушением установленных правил, а равно без специального разрешения (ч.2 ст.463);

25) перевозка крупногабаритных и (или) тяжеловесных грузов автотранспортными средствами с нарушениями установленных правил, а равно без специального разрешения (ч.3 ст.463);

26) управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, а равно передача управления транспортным средством лицу, находящимся в состоянии опьянения (ст.467);

27)осуществление регулярных автомобильных перевозок пассажиров и багажа без соответствующего свидетельства (ст.467-1);

29) нарушение водителями транспортных средств установленных правил безопасности дорожного движения, повлекшие причинение вреда здоровью людей, повреждение транспортных средств или иного имущества (ст.468);

30) управление транспортным средством лицом без документов и не имеющим права управления (ч.1 и ч.2 ст.270);

31) нарушение требований сотрудника органов внутренних дел (полиции) об остановке транспортного средства, уклонение от прохождения освидетельствования на состояние опьянения.

Следует отметить, что должностные лица дорожной полиции, военной автомобильной полиции при совершении административного правонарушения лицом, управляющим транспортным средством Вооруженных сил Республики Казахстан, органы транспортного контроля в пределах их полномочий, органы лесного и охотничьего хозяйства, особо охраняемых природных территорий, рыбоохраны (при нарушении законодательства в области лесного, рыбного, охотничьего хозяйства, особо охраняемых природных территорий) имеют право задержать, доставлять и запрещать эксплуатацию транспортного средства, мало
мерного судна,

Задержанные транспортные средства доставляются для временного хранения на специальные площадки или стоянки, в том числе с использованием другого транспортного средства (эвакуатора), маломерного судна, или могут быть изъяты государственные

регистрационные номерные знаки до устранения водителем причин задержания транспортного средства, маломерного судна.

Кроме того, доставление (эвакуация) транспортного средства для их временного хранения на специальных площадках или стоянках применяется в случаях:

- нарушения водителями транспортных средств, правил остановки или стоянки, когда они отсутствуют в это время;
- оставления водителями к транспортных средств на дороге без присмотра, когда установить их местонахождение не представляется возможным.

Закон запрещает эксплуатацию транспортного средства, маломерного судна в следующих случаях, если оно:

- имеет неисправности (например, тормозной системы, рулевого управления и т.п) с которыми их эксплуатация запрещена:
- переоборудовано без соответствующего разрешения;
- не зарегистрировано в установленном порядке;
- не прошло государственный технический осмотр;
- без государственных регистрационных номерных знаков либо со скрытыми, поддельными или не соответствующими государственному стандарту номерными знаками.

Задержанное транспортное средство, маломерное судно доставляется на хранение на специальные площадки или стоянки, создаваемых по решению местных исполни тельных органов и являющихся коммунальной собственностью.

О задержании, доставлении и запрещении эксплуатации транспортного средства, маломерного судна составляется акт установленной формы и приобщается к протоколу об административном правонарушении.

11. Осмотр (ст. 627-1 КоАП). Осмотр – это обследование одежды, нередко тела человека в целях обнаружения скрытых вещей, предметов. В административном производстве осмотр проводится с целью выявления следов административного правонарушения, иных материальных объектов, а также обстоятельств, имеющих значение для возбуждения административного дела. Уполномоченное должностное лицо, вправе в пределах своих полномочий произвести осмотр местности, предметов, документов, живых лиц.

Порядок, основания и правила составления протокола осмотра территорий помещений, товаров, иного имущества аналогичный составлению протокола досмотра вещей физического лица.

Общие правила производства осмотра (ст. 627-2). Об общих правилах производства осмотра говорится в ст. 627-2 КоАП. Осмотр

осуществляется в отношении*:*

- живых лиц;
- предметов, находящихся при живом лице;
- местности, предметов, документов;
- обнаруженных следов и иных материальных объектов.

При осмотре необходимо соблюдать следующие правила:

1)осмотр, как правило, должен производиться должностными лицами, перечисленными в статье 620 КоАП безотлагательно, когда при этом возникает необходимость;

2) осмотр живых лиц должен производится лицом одного пола с досматриваемым и в присутствии двух понятых того же пола;

3) личный досмотр, досмотр вещей могут быть произведены без понятых в исключительных случаях, когда имеются основания полагать, что при живом лице находятся оружие или иные предметы, которые могут быть использованы для причинения вреда жизни и здоровью окружающих, о чем должен быть уведомлен в течение двадцати четырех часов прокурор

4) осмотр – обследование вещей, предметов должно осуществляться без нарушения

их конструктивной целостности, в присутствии лица, в собственности или владении которого эти вещи находятся, с обязательным участием двух понятых.

5) осмотр местности, предметов, документов производится с участием понятых. В исключительных случаях (в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения или когда в силу других объективных причин нет возможности для привлечения физических лиц в качестве понятых) осмотр может проводиться без участия понятых, но с применением при этом технических средств фиксации его хода и результатов.

6) осмотр обнаруженных следов и иных материальных объектов должно быть произведено на месте административного правонарушения. Если же для осмотра требуется дополнительное время или осмотр на месте обнаружения значительно затруднен, объекты могут быть изъяты и в упакованном, опечатанном виде, без повреждений доставлены в другое удобное для осмотра место.

7) при осмотре необходимо изымать только те объекты, которые могут иметь отношение к делу. Изъятые объекты упаковываются, опечатываются и заверяются подписями уполномоченного должностного лица и понятых.

8) обнаруженные и изъятые при осмотре вещи, товары, предметы должно быть предъявлено понятым, другим участникам осмотра, о чем делается отметка в протоколе

9) в необходимых случаях во время осмотра могут быть произведены измерения, составлены планы и схемы осматриваемых объектов, а также фотографирование и фиксация их иными средства ми, о чем должна быть сделана отметка в протоколе, к которому должны быть приобщены указанные изъятые материалы.

10) лица, участвующие в осмотре (подозреваемый, потерпевший, понятые), вправе обращать внимание уполномоченного должностного лица, производящего осмотр на все действия, происходящие при осмотре и фиксацию в протоколе всех обстоятельств, по их мнению, способствующих установлению истины по делу.

11) в случае необходимости осмотр, может быть, произведен с участием правонарушителя, потерпевшего, свидетелей, а также специалиста.

12) в случае обнаружения в ходе осмотра обстоятельств, имеющих значение для дела, составляется протокол об административном правонарушении. В протоколе должна быть указано дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, подвергнутом осмотру, виде, количестве, иных идентификационных признаках вещей, товаров, предметов, в том числе о типе, марке, модели, калибре, серии, номере, признаках оружия, количестве и виде боевых припасов, специальных технических средств для проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации.

13) протокол осмотра должен быть подписан должностным лицом, его составившим, лицом, подвергнутому личному осмотру, владельцем вещей, подвергнутых осмотру, а также понятыми. В случае отказа лица, подвергнутого осмотру, владельца вещей, подвергнутых осмотру, от подписания протокола в нем производится соответствующая запись.

Копия протокола осмотра вручается лицу, в отношении которого ведется производство по административному делу, либо передается его законному представителю, о чем делается отметка в подлиннике протокола.

§ 3. Меры обеспечения производства по делу, применяемые в отношении юридического лица

1.Осмотр территорий, помещений, товаров, иного имущества, принадлежащего юридическому лицу, а также соответствующих документов. Статья. 631 КоАП регламентирует порядок *о*смотра территорий, помещений, товаров, иного имущества, принадлежащего юридическому лицу**,** а также соответствующих документов

Осмотр территорий, помещений, товаров, иного имущества, принадлежащих юридическому лицу, а также соответствующих документов производится должностными

лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях юридических лиц, перечисленных в ст. 636 КоАП.

Осмотр производится в присутствии представителя юридического лица с участием двух понятых, о чем составляется протокол. Копия протокола вручается представителю юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу. Осмотр территорий, помещений, товаров, имущества, документов, принадлежащие юридическому лицу, а также оформление осуществляется в порядке, установленном ст.627-2 КоАП.

2. Наложение ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, принадлежащие юридическому лицу (ст. 632- КоАП). Арест имущества – это составление должностным лицом описи имущества и объявления запрета распоряжаться им. Наложение ареста на товары, транспортные средства и иное имущество производится в случаях, когда их невозможно изъять или сохранность имущества может быть обеспечена без изъятия.

Арест имущества производится в целях обеспечение мер производства по делу, а также в случае возможной её конфискации, если оно получено вследствие совершения административного правонарушения. Конфискация предметов, товаров, транспортных средств, имущества, на которые наложен арест, применяется судьей и может налагаться, если конфискация, прямо предусмотрена соответствующей статьей Особенной части КоАП. В качестве административного взыскания (ч. 4 ст.50 КоАП).

Конфискация предметов, товаров, транспортных средств и иного имущества, может быть применена судьей в случаях, когда они являлись орудием совершения административного правонарушения или были получены вследствие их совершения

Наложение ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, осуществляется должностными лицами, указанными в статье 620, части первой статьи 636 КоАП, в присутствии владельца товара, имущества, транспортного средства и двух понятых. В случаях, не терпящих отлагательства, наложение ареста на товары, транспортные средства и иное имущество может быть осуществлено в отсутствие их владельца.

В случае наложения ареста на имущество юридического лица его законному представителю объявляется о запрете распоряжаться им, а в необходимых случаях и пользоваться. Товары, транспортные средства и иное имущество юридического лица, на которые наложен арест, могут быть переданы должностным лицом, наложившим арест на ответственное хранение другим лицам этой юридической организации.

Во время наложения ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, в целях закрепления этого процесса должностное лицо вправе применить фото- и киносъемку, видеозапись.

Во всех случаях, о наложении ареста на товары, транспортные средства и иное имуществе; принадлежащие юридическому лицу, составляется протокол В протокола о указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о юридическом лице, в отношении которого применен арест на товары, транспортные средства и иное имущество, анкетные данные о лице, во владении которого находятся товары, транспортные средства и инее имущество, на которые наложен арест, их опись и идентификационные признаки, а также делается запись о применении фото- и киносъемки, видеозаписи. Материалы, полученные при осуществлении ареста с применением фото- и киносъемки, видеозаписи, прилагаются к протоколу.

Копия протокола о наложении ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, принадлежащие юридическому лицу, вручается законному представителю этой организации. В необходимых случаях товары, транспортные средства и иное имущество, на которые наложен арест, упаковываются и (или) опечатываются и фиксируются в протоколе и сдаются на хранение ответственному лицу.

Следует отметить, что юридическое лицо, либо лицо, осуществляющее хранение арестованного имущества, не имеет права передавать имущество в пользу другого лица, организации или скрыть товары, транспортные средства и иное имущество, на которые наложен арест.

3. Изъятие документов и имущества, принадлежащих юридическому лицу.

Изъятие принудительное процессуальное действие, выражающееся в изъятии (отымании) документов и имущества, имеющих значение для дела.

Изымать документы и имущество по закону, вправе должностные лица:

- органов внутренних дел;
- таможенных органов;
- иных органов, указанных в статье 620 КоАП.

Основаниями производства изъятия документов, товаров, имущества, является собирание доказательств, имеющих отношение к совершенному административному правонарушению. В результате данного процессуального действия на месте совершения административного правонарушения либо при проведении осмотра территорий, помещений, транспортных средств, товаров, иного имущества, принадлежащих юридическому лицу могут быть обнаружены орудие совершения правонарушения или непосредственный предмет правонарушения.

Следует отметить, что при производстве изъятия документов и имущества по общему правилу составление мотивированного постановления и его санкционирование со стороны прокурора не требуется. В некоторых случаях изъятие документов и имущества обусловлено усилениями гарантии законности и обоснованности данного процессуального действия. В частности, изъятие документов и предметов, составляющих государственную тайну, может производиться только с санкции прокурора и в порядке, согласованном с руководителем соответствующего учреждения.

Изъятие документов и предметов в помещениях дипломатических представительств, а равно в помещениях, в которых проживают их семьи , может производиться лишь по просьбе или согласия главы дипломатического представительства при обязательном участии прокурора и представителя Министерства иностранных дел Республики Казахстан.

Должностные лица таможенных органов РК вправе проводить изъятие документов, товаров, транспортных средств и иных документов при производстве таможенного оформления, составления протокола о нарушении таможенных (административных) правил, проведении таможенного обследования, осмотра, а также при проведении самостоятельного процессуального действия. В таких случаях изъятие документов, товаров, транспортных средств, производится в присутствии понятых и с участием лица, у которого изымаются вещественные доказательства административного правонарушения.

В случае временного отсутствия должностного лица, изъятие производится в присутствии сотрудников этой организации. В необходимых случаях для участия в проведении изъятия может быть приглашен специалист. При проведении изъятия должностное лицо таможенных органов, в производстве или на рассмотрении которого находится дело о нарушении таможенных правил, выносит мотивированное постановление.

Правила оформления изъятых документов, товаров, иного имущества, принадлежащих юридическому лицу, а также их хранение осуществляются в таком же порядке, как и изъятие вещей, предметов у физических лиц (ст. 632КоАП*)*.

4. Обжалование мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении (ст. 633 КоАП). Обжалование и опротестование постановлений, протоколов органов (должностных лиц) о фактах доставления, задержания, осмотра, отстранения от управления транспортным средством и иных мерах обеспечения производства по делу об административных правонарушениях являются важной гарантией обеспечения законности и соблюдения прав и интересов граждан. Особенно, сказанное, относится к правоохранительной деятельности органов внутренних дел, таможенных и других органов уполномоченных совершать эти процессуальные действия.

В законодательстве РК предусмотрена различная процедура и сроки обжалования постановления или протокола органов внутренних дел, таможенного и других органов о применении мер обеспечения производства по делу об административных правонарушениях.

По требованию физического лица, адвоката или законного представителя

юридического лица ему должна быть немедленно вручены копии соответствующих протоколов и иных материалов, необходимых для обеспечения защиты прав и законных интересов лица, в отношении которого применены привод, задержание, осмотр и иные меры обеспечения производства по делу.

Важной частью юрисдикционной деятельности органов (должностных лиц) является рассмотрение вышестоящим органом РК постановления или протокола о применении мер обеспечения производства по делу в связи с жалобой или протестом прокурора, а также в порядке контроля.

Основанием для такого рассмотрения являются:

1) жалоба самого лица, в отношении которого вынесен протокол;
2) жалоба адвоката или представителя этого лица;
3) протест прокурора;
4) необходимость осуществления контроля за соблюдением должностными лицами органов внутренних дел, таможенных и иных органов законности при производстве по делам о нарушении таможенных правил и их рассмотрении.

Достаточным основанием для указанного рассмотрения является наличие хотя бы одного из названных выше обстоятельств или условий.

Постановление или протокол органа внутренних дел, таможенного и иного органа о о применении указанных мер в отношении *физического лица* может быть обжаловано этим лицом либо их адвокатами или представителями *в течение десяти дней со дня вынесения протокола.*

В этом случае устанавливается адресат или канал, по которому может быть направлена указанная жалоба, в вышестоящий орган внутренних дел, таможенный или иной орган или районный (городской) суд по месту нахождения указанных органов, применивших меру обеспечения производства об административном правонарушении..

Жалоба в вышестоящий орган должна быть подана в письменной форме и должна быть рассмотрена этим органом в пятидневный срок.

Следует отметить, что обжалование применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении в вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу) не является препятствием для повторного обжалования применения указанных мер в суд.

Таким образом, постановления или протоколы органов внутренних дел или иных органов о применении мер обеспечения по делу могут быть обжалованы альтернативно: либо в административном порядке (в вышестоящий орган), либо в судебном порядке в зависимости от усмотрения указанных лиц и их представителей.

По результатам рассмотрения жалобы вышестоящий орган суд, (должностное лицо) выносит определение об удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении.

Копия определения должна быть немедленно вручена физическому лицу или законному представителю юридического лица, а в случае отсутствия этих лиц высылается им в течение суток со дня вынесения определения.

Вред, причиненный незаконными действиями должностных лиц, подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством.

Тема 9. Возбуждение дела об административных правонарушениях

§ 1. Сущность, поводы и основания возбуждения дела об административном правонарушении

Административное правонарушение- это противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие физического или юридического лица, за которые законом предусмотрена административная ответственность (ст. 28 КоАП). Признаками административного правонарушения являются: *общественная опасность, наступление вреда; деяние* (действие или бездействие); *противоправность; виновность; административная наказуемость.*

Административное правонарушение состоит из четырех элементов его состава: ***объекта*** (отношения, охраняемые административным правом); ***объективной стороной*** (действие, бездействие, противоправность, причинная связь); ***субъекта (*** физическое, вменяемое лицо достигшее 16 лет); ***субъективной стороны (вина, мотив, цель).***

Совершение административного правонарушения является ***фактическим*** основанием, привлечения лица к административной ответственности. ***Правовым*** основанием административной ответственности являются административно – правовые нормы, в соответствии с которыми лицо, совершившее правонарушение привлекается к административной ответственность.

Следует иметь в виду, прежде чем возбудить дело об административном правонарушении, необходимо выяснить ряд обстоятельств, имеющих значение для дела. К ним относятся наличие в действиях лица состава административного правонарушения, обстоятельств, исключающих административную ответственность (необходимая оборона, задержание лица, совершившего противоправное посягательство, крайняя необходимость, обоснованный риск, физическое или психическое принуждение, исполнение приказа или распоряжения, предусмотренных ст.38- 43 КоАП).

При обнаружении в действии (бездействии) лица, признаков состава совершенного административного правонарушение возбуждается дело, то есть, составляется протокол об административном правонарушении.

Возбуждение дела об административном правонарушении – это первая самостоятельная стадия административного процесса, в которой органы и лица, имеющие право возбуждать административные дела проверяют наличие необходимых оснований и условий для законного и обоснованного возбуждения дела и принятия по нему дальнейших процессуальных действий.

§ 2. Поводы и основание для возбуждения дела об административном правонарушении

Под поводом и основанием возбуждения дела об административном правонарушении понимается, предусмотренный административно-процессуальным законом источник, из которого органы (должностные лица) получают фактические данные о совершенном, административном правонарушении.

Поводами к возбуждению дела об административном правонарушении, в соответствии со ст.634 КоАП являются:

1) непосредственное обнаружение уполномоченным должностным лицом факта совершения административного правонарушения;

2} материалы, поступившие из правоохранительных органов, сообщения в средствах массовой информации (газетах, журналах, телевидение, радио и т.п.), а также других государственных органов, органов местного самоуправления;

3} сообщения или заявления физических лиц (граждан, лиц без гражданства, иностранцев), юридических лиц (должностных лиц организаций, учреждений предприятий и т.п.);

4) показания сертифицированных специальных контрольно- измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото- видео аппаратуры фиксирующих вид, время, скорость и направление движения транспортных средств, позволяющих достоверно установить факт

нарушения и личность нарушителя. (Примечание: подпункт. 4) ч. 1 ст. 634 дополнен Законом РК от 27 июля 2007 г.)

Основанием для возбуждения дела об административном производстве является **совершение административного проступка**, при наличии достаточных фактических данных, которые указывают на признаки правонарушения (общественная опасность, противоправность, виновность, наказуемость), при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по делу.

Кроме того, как было сказано, основанием для возбуждения дела об административном правонарушении является наличие состава правонарушения.

Основание возбуждения административного дела представляет собой единство доказательственных данных о том, что:

1) сведения, содержащиеся в поступившем заявлении или сообщении, имело место в действительности;

2) эти сведения содержат признаки состава административного правонарушения, которые предусмотрены административным законом, других обстоятельств, указывающих на признаки административного правонарушения

Непосредственное обнаружение уполномоченным должностным лицом факта совершения административного правонарушения. Данный повод означает, что официальная первичная информация в органы внутренних дел и другие органы, уполномоченные возбуждать административные дела, извне не поступала,, данные о правонарушении должностные лица органов внутренних дел и другие должностные лица, уполномоченные возбуждать административные дела получили при выполнении своих повседневных обязанностей из источников, которые не относятся ни к заявлениям, ни к сообщениям в средствах массовой информации. Например, работники ГАИ задерживают нарушителя правил дорожного движения составляют материалы и передают их в отдел ГАИ или отдел передает их в суд, таким же образом. участковый инспектор или патрульная служба полиции задерживает хулиганов или лиц торгующих в неустановленных для торговли местах, таможенники при осмотре выявили сокрытые от таможенного контроля товары (контрабанда), перемещаемые через таможенную границу РК и т.п.

Главным каналом, по которому в орган, уполномоченный возбуждать административные дела, поступает информация о совершенном правонарушении, является повседневная служебная деятельность должностных лиц указанных органов, при отправлении ими своих служебных обязанностей, в связи, с чем они, как правило, сталкиваются с правонарушением, непосредственно, впервые, сами.

Материалы, поступившие из правоохранительных органов, а также других государственных органов, органов местного самоуправления. К этим материалам относятся составленные правоохранительными органами акты, протоколы о фактах совершения административных правонарушений, объяснения виновного, потерпевшего, свидетелей приложения к материалам, медицинское заключение, акт, справка, заключение эксперта, изъятые вещественные доказательства и т.п. К материалам можно также отнести показания сертифицированных специальных контрольно – измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото -, видеоаппаратуры, фиксирующих вид, время, скорость и направление движения транспортных средств, позволяющие достоверно установить факт нарушения и личность нарушителя.

Материалы правоохранительных органов передаются в суд или в вышестоящие органы по подведомственности для возбуждения, рассмотрения и принятия по ним мер.

Заявление физических и юридических лиц об административном правонарушении могут быть письменными или устными. Письменное заявление о правонарушении должно быть подписано заявителем с указанием фамилии, имени и отчества, места проживания, домашнего, служебного или сотового номера телефона. Письменное заявление о правонарушении заносится в соответствующий журнал регистрации органа (должностного

лица) уполномоченного рассматривать дела об административном правонарушении, после чего передается для проверки соответствующему должностному лицу.

Анонимные заявления, как правило, не рассматриваются. Однако, анонимные заявления могут послужить поводом к возбуждению административного дела, только после их предварительной проверки и в случаях, если они содержат достаточные факты и сведения о признаках административного правонарушения. Устное заявление о правонаушении также должно быть проверено, установлены фактические данные, указывающие на признаки совершенного или совершаемого правонарушения. При этом необходимо установить личность заявителя, его место жительство или место работы, номер телефона, которые должны быть занесены в протокол. Протокол должен быть подписан заявителем и лицом его составившее. Заявители предупреждаются об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 351 УК, о чем делается отметка в протоколе о принятии заявления об административном правонарушении.

Заявление или сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации, является поводом для возбуждения уголовного дела.

Заявителями могут быть, должностные лица государственных и частных организаций, учреждений и предприятий, которые сообщают о правонарушениях имевших место в этих организациях (кражи, повреждения имущества, хищения, нанесение телесных повреждений, хулиганство и т. п.).

В случае невозможности личного заявления о совершенном преступлении, сообщения передаются другими лицами по телефону, оформляются рапортом должностного лица, органов уполномоченных возбуждать административные дела. Например, по телефону или письменно, в органы внутренних дел сообщаются сведения о лицах, поступивших в травматологические или хирургические отделения больниц с телесными травмами от дорожно – транспортных происшествий или хулиганских действиях в общественных местах и т.п.. Сообщения проверяются органами дознания, государственным органом уполномоченным возбуждать административные дела с целью установления события и признаков правонарушения, виновности в совершении правонарушении.

Сообщения в средствах массовой информации. Поводом для возбуждения дела об административном правонарушении также являются сообщения о правонарушениях, содержащихся в средствах массовой информации (в газетах, журналах, телевидении и т. п.), например, о массовой гибели рыбы, животных, загрязнении водоема сточными водами, массовое отравление пищей детей в детском доме и т. п.. Проверка этих сообщений проводится аналогичным способом, как и другие заявления и сообщения. Во всех указанных случаях, основанием к возбуждению административного дела являются, совершение административного правонарушения, в которых имеются признаки состава административного правонарушения.

Дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента составления протокола о совершении административного правонарушения или вынесения прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, а также с момента объявления судьей (судом) об установлении факта проявления неуважения к суду со стороны присутствующего в процессе лица в ходе судебного разбирательства

§ 3. Виды протоколов органов (должностных лиц), по которым дела об административных правонарушениях рассматриваются непосредственно судом

Правом возбуждения дела, т.е. ***составления протокола*** об административных правонарушениях, которые непосредственно ***рассматриваются судом***, обладают перечисленные в ст. 636 КоАП должностные лица органов:

1) ***внутренних дел*** о правонарушениях, предусмотренных статьями ст. 79-1 -побои; ст. 79-3 -причинение средней тяжести вреда здоровью по неосторожности; ст. 79-4- заражение венерической болезнью; ст. 86,96,111,112,115,135-1,136,143, ст.159 ч.2,ст. 162,163,203,283ч.1, ст. 298ч.1, ст. 298-1 ч.2, ст. 314,318-321, 330-332,335, ст.336 ч.3, ст.336-1ч.3,ст. 338 ч.1,ст. 339, 340, 344, 354-1, 355-357, 362, 363, 366, 368, 369 ч.2, ст. 370 ч.2, 371 ч.2, ст. 372, 373,374 ч.1-4, ст. 374-1,388, 394 ч.2, ст. 396 ч.2, ст. 446 ч.2, ст. 461 ч.3 ,ст. 462чч.2 и 3,ст. 463 ч. 1-1,ст. 464 ч.2,ст. 465, 466, 467 ч.1 , 2, 3, 5, ст. 468 ч.1 и 2,ст. 469, 471, 477 ч.3,ст. 484, 501, 518, 521, 524, 531;

2) ***центрального исполнительного органа по чрезвычайным ситуациям*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 314,356;

3) комендатур отдельных местностей, созданных в связи с объявлением чрезвычайного положения о правонарушениях, предусмотренных статьями 362,363;

3) ***Министерства обороны РК*** военной автомобильной полиции о правонарушениях, совершенных военнослужащими и военнообязанными, призванными на сборы (ст. 388, 461ч.3 3 ,ст. 462 ч.2 и 3,ст. 464 ч.1, ст. 465,466,467 ч.1-3,5,ст. 468 ч.2, ст. 469, 471, 477 ч.3, а также о всех нарушениях правил дорожного движения, совершенных лицами (кроме военнослужащих и военнообязанных, призванных на сборы), управляющими транспортными средствами Вооруженных Сил РК;

4) ***уполномоченного органа в области использования и охраны водного фонда*** о правонарушениях, предусмотренных ст.124 ч.1, ст. 278ч.1,ст. 356;

5) *уполномоченного органа в области ветеринарии* о правонарушениях, предусмотренных ст. 310, 357-1;

6) ***в области лесного, рыбного и охотничьего хозяйства*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 283 ч.1,3,ст. 298 ч. 2,3, ст. 298-1ч.2,ст. 304 ч.2, ст. 305 (ч.2, ст. 306 ч.2,ст. 356;

7**)** ***государственного контроля в области охраны окружающей среды*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 246 ч.2 ,ст. 283 ч.1 (когда эти нарушения совершены на территориях, не входящих в лесной фонд), ст.304 ч.2,ст. 305 ч.2, ст. 306 ч.2 ,ст. 306-1 ч.3,ст. 356;

8) ***государственного контроля в области изучения и использования недр*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 124,(когда эти нарушения не являются нарушениями санитарно-гигиенических правил и норм, а также требований по охране атмосферного воздуха) и ст. 356;

9) ***здравоохранения*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 322 ч.3,4,ст. 324,325-328;

10) ***уполномоченного органа в области культуры, информации и спорта*** о правонарушениях, предусмотренных ст.81,82,130;

11).***уполномоченного органа в сфере игорного бизнеса*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 338 ч.1, ст. 338-1;

12**)** ***по карантину и защите растений*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 308;

13) ***в области семеноводства и регулирования зернового рынка*** о правонарушениях, предусмотренных ст.309-2 ч.4;

14) ***уполномоченного органа в области развития хлопковой отрасли*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 186,309-4 ч.1,2,3;

15) ***уполномоченного органа в области энергетики и минеральных ресурсов*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 127, 223, 224;

16) ***государственного архитектурно-строительного контроля*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 231 ч.2,ст. 232,233, 235 ч.2 ,ст. 237,ст . 278 ч.2;

17*)* ***по чрезвычайным ситуациям*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 225-1, ст.229;

18) ***санитарно-эпидемиологического надзора*** о правонарушениях, предусмотренных

статьи 85,140 ч.2,ст. 161ч.4,5, ст. 163, ст. 222 ч.1, ст. 231,233, ст. 235 ч.2, ст. 278 ч.1,ст. 304 ч.2, ст. 315,324,326-328,356,362 ст.,494 ч.2;

19) ***уполномоченного органа в области информации и связи*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 356,357-1, ст. 357-2 ч.2, ст. 492 ч.2, ст. 494 ч.2,ст. 496 ч. 2, ст. 498 ч.2;

20) ***уполномоченного органа в области транспорта и коммуникаций*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 356, 357-1,442,445;

21) ***транспортного контроля*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 356, 357-1, 357-2 ч.2, ст. 453 ч.2,ст. 454 ч.1-3, ст. 467-1,484;

22) ***Министерства финансов Республики Казахстан*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 175 ч.2, (когда эти нарушения совершены аудиторскими организациями), ст. 177,177-1,177-2,177-3, 177-4,179,179-1,183,184);

23) ***уполномоченного государственного органа по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 158,167-1 ч. 2 и 3, ст. 184,184-1 ч.3, статьи 190,192,194, 200, 202;

24) ***по государственному контролю над производством и оборотом подакцизной продукции*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 163,213,214;

25) ***финансовой полиции*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 140 ч.2, ст. 143,151,153-157,159 ч.2, ст. 161 ч.4 и 5, ст. 162,163,176 ч.1, статьи 179,179-1,195,200, 203, 211, 213,214,217, 355, 357-1, ст. 357-2 ч.1, ст. 357-3, 357-5, 514-519, 521,522, 529, 532-535;

26) ***налоговой службы*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 154-157,168-1,213,214, 357-1,357-5, 359, 361, ст. 374 ч.5,6,8,9, ст. 532-535;

27) ***таможенных органов*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 140 ч.2, ст. 188, ст. 405 ч.1, статьи 409,410,413-415,417, 418, 421, 423, 424, 426-430, 432-434;

28) ***юстиции*** о правонарушениях, предусмотренных (статьи 129, 175 ч.2 (когда эти нарушения совершены частными нотариусами), статьи 353, 354,354-2,354-3,356, 357-1,357-4,357-5, 376;

30) ***являющихся лицензиарами в соответствии с законодательством*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 140 ч.2, ст. 192, 193, 196 ст. ,231ч.2, 232, 233, ст. 235 ч.2 ,ст. 237, 302 ч.3, ст. 342 ч.2, ст. 343 ч.1,ст. 356, 356-1, 357-1, ст. 357-2 ч.2, 357-3, 357-5, ст. 477 ч.3, ст. 493 ч.2;

31) ***уполномоченного органа в сфере государственной монополии*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 147-1;

32) ***уполномоченного органа, осуществляющего контроль и регулирование деятельности в сферах естественных монополий*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 356;

33) ***по поддержке малого бизнеса*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 153,356,357-3;

34) ***в области технического регулирования и обеспечения единства измерений и его территориальных органов*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 161ч.4, ст. 356, ст.496 ч.2) ст., 501;

35) ***государственного энергетического надзора*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 127-1,223-225;

36) ***уполномоченного государственного органа в сфере государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 356,357-1,357-4,376;

37)***в ведении которых находится газопровод*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 127,226-229;

38***) по атомной энергетике*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 222,315,316;

39) *пограничной службы* о правонарушениях, предусмотренных статьями 298 ч.2 и 3,

ст. 298-1 ч.2, ст. 303 ч.2, ст. 304 ч.2, ст. 305 ч.2, ст. 306 ч.2, ст. 391ч.2, ст. 391-1 ч.3, статьи 393,394;

40) ***защиты государственных секретов*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 344 ч.3 (за совершение правонарушений, связанных с государственными секретами), ст. 386 ч.3;

41) ***Республиканской гвардии, Комитета национальной безопасности*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 388;

42) ***Службы охраны Президента Республики Казахстан при проведении охранных мероприятий*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 135-1,136,160, 220, 312, 323, 330, 331, 332,333,336, 355, 368,369, 370, 371, 373, 388, 460, 463, 465, 472,473, 529;

43) ***Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета и ревизионных комиссий маслихатов*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 177,177-1,177-2,177-3,177-4, 356;

44***) органов государственной инспекции труда*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 356, 396 ч.2;

45) ***уполномоченного органа в области образования*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 311-1ч.7, статьи 356, 357-1;

46) ***местных исполнительных органов*** (областей, города республиканского значения, столицы) о правонарушениях, предусмотренных статьями 130,230,231 ч.1, ст. 234, ст. 235 ч.1, ст. 236,237-1,238,239, 342, 343, 357-2 ч.1, ст. 346-352;

47***) местного исполнительного органа области*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 309-4 ч.4,5,6,7, ст. 357-2 ч.1;

48) ***судебные исполнители, судебные приставы и другие сотрудники судов, уполномоченные председателем суда или председательствующим в заседании суда*** о правонарушениях, предусмотренных ст. 513-531;

49) ***уполномоченные работники Национального Банка Республики Ка*захстан** о правонарушениях, предусмотренных статьями 158,179,179-1,183,188,357-1,357-5;

50) ***должностные лица, уполномоченные акимами областей (города республиканского значения, столицы***) о правонарушениях, предусмотренных ст. 514-2 КоАП.

Следует иметь в виду, что по делам об административных правонарушениях, рассмотрение которых отнесено к ведению органов, указанных в статьях 543 - 576-3 КоАП, протоколы о правонарушениях имеют право составлять уполномоченные на то должностные лица этих органов. Кроме того, протоколы об административных правонарушениях имеют право составлять:

1) ***должностные лица уполномоченного органа в области транспорта и коммуникаций*** *о право*нарушениях, предусмотренных с. 175 ч.2 (когда эти нарушения совершены перевозчиками пассажиров), ст. 451 ч.2, ст. 452 ч.2 и 3, ст. 453, ст. 454 ч.3, ст. 455, 457 ч.4, ст. 477, 478,479 ч.3и 4, ст. 480, ст. 481 {за совершение правонарушений на автомобильном транспорте и электротранспорте);

2) ***член соответствующей избирательной комиссии*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 98,99,100,101;

3) ***контролер в исправительных учреждениях или в следственных изоляторах*** о правонарушениях, предусмотренных статьей 367;

4) ***должностные лица специализированных организаций уполномоченных органов в области лесного, рыбного и охотничьего хозяйства*** о правонарушениях, предусмотренных статьями 121,125,126,250,252,282-298-1,299, 302 ч.2 и 3, ст.304 ч.1 и 2, ст. 305 ч.1 и 2, ст. 306 ч.1 и 2;

5) ***егеря, директора охотничьих и рыбных хозяйств, ведающих вопросами охраны животного мира***, о правонарушениях предусмотренных ст.298,298-1 ч.1и 2.

Возбуждение дел об административном правонарушении прокурором (ст. 637 КоАП)**. Прокурор** – должностное лицо, осуществляющее в пределах своих полномочий надзор за

законностью производства по делам об административных правонарушениях на всех стадиях административного процесса, он независим и подчиняется только закону.

Прокурор вправе вынести постановление о возбуждении дел об административных правонарушениях, за административные правонарушения , посягающие на права личности предусмотренных статьями, например, 80-87,89-110-1, за незаконное вмешательство должностных лиц в предпринимательскую деятельность ст.151,за заведомо ложную информацию о факте коррупционного правонарушения, предусмотренную ст. 334-1, нарушение законодательства о средствах массовой информации ст. 342-344,346-352, на установленный порядок управления ст. 353,356-1,357-3,366,375,381-1, за проявление неуважения к суду ст. 513,521-1,531, непринятие мер руководителями государственных органов по борьбе с коррупцией ст. 537. Прокурор вправе вынести постановление о возбуждении административного дела и об ином административном правонарушении..

Следует иметь в виду, поскольку прокурор обладает надзорными полномочиями он вправе вынести постановление о возбуждении дела и об ином административном правонарушении.

Постановление прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении должно содержать такие же сведения, как и при составлении протокола об административном правонарушении, указанные в ст. 635 КоАП.

§ 4. Процессуальный порядок и основания возбуждения административного дела

Поступившие в орган уполномоченный возбуждать дела об административном правонарушении заявления и сообщения о совершаемом или совершенном правонарушении должны быть приняты должностными лицами (начальниками, заместителями, и т.п.) и в обязательном порядке зарегистрированы, а затем рассмотрены должностным лицом этого органа. Заявителю должен быть выдан документ о регистрации заявления и сообщения о правонарушении с указанием лица, принявшего заявление или сообщена дата регистрации и время принятия решения по заявлению или сообщению (о возбуждении или в отказе в возбуждении административного дела).

В случае необоснованного отказа в принятии и регистрации заявления и сообщения о преступлении, заявитель имеет право обжаловать это обстоятельство прокурору или вышестоящему органу. Практика показывает, что в отдельных случаях заявление может быть принято должностными лицами, но не зарегистрировано соответствующим образом. Подобные действия должны квалифицироваться как укрытие заявлений и сообщений, за что виновные подлежат дисциплинарной, административной, уголовной ответственоcти.

В соответствие со ст. 638 КоАП, решение по заявлению или сообщению в стадии возбуждения уголовного дела должно быть принято *не позднее трех суток* со дня получения заявления или сообщения о преступлении, т.е. повода к возбуждению уголовного дела.

Дополнительной срок проверки не должен превышать *десяти суток* В исключительных случая, срок может быть продлен начальником органа до одного месяца, по ходатайству должностного лица, при возникновении необходимости проведения инвентаризации, ревизии или документальной проверки.

Законом, в виде исключения, допускается проведение осмотра места происшествия, освидетельствования, получение объяснений до возбуждения административного дела (без вынесения постановлении или составления протокола о проведении этих действий), для выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела и закрепления следов правонарушения.

В ряде случаев имеющиеся фактические данные о совершенном правонарушении, содержащиеся в заявлении и сообщении бывают недостаточными, чтобы послужить основанием и поводом для возбуждения административного дела.

Чтобы принять решение о возбуждении административного дела по заявлению или сообщению, необходимые проверить и получить дополнительные сведения.

В ходе дополнительной проверки могут проводиться организационные действия и мероприятия, направленные на получение фактических данных об исследуемом событии. Дополнительная проверка может включить:

- получение объяснений;
- истребование материалов;
- осмотр места происшествия (в случаях, не терпящих отлагательства);
-инвентаризацию;
- ревизию;
- документальную проверку;
- административное изъятие предметов и документов;
- гласные оперативно-розыскные мероприятия;
- судебно-медицинское освидетельствование;
- исследование веществ и объектов;
- административный досмотр;
-иные действия и мероприятия, направленные на получение доказательств.

Сущность стадии возбуждения административного дела заключается в том, что орган (должностные лица), суд и прокурор по принятым заявлениям и сообщениям, проведя проверку содержащихся в них сведений, дают им оценку, и руководствуясь законом, правосознанием и своим внутренним убеждением, принимают одно из следующих решений:

1) о возбуждении административного дела;
2) об отказе в возбуждении дела;
3) о передаче заявления, сообщения по подведомственности.

После принятия решения о возбуждении административного дела или об отказе в этом, орган (должностное лицо) должен уведомить заявителя или руководителя организации сообщившего о правонарушении.

§ 5. Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении (ст. 641 КоАП)

Судья, органы (должностные лица) при установлении обстоятельств, исключающих производство по делам об административном правонарушении, вправе не возбуждать или прекратить дело. В соответствии со ст. 580 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

1) отсутствия события административного правонарушения. Под отсутствием события правонарушения понимается, отсутствие в собранных или представленных материалах самого общественно опасного деяния (действия или бездействия), рассматриваемое как административное правонарушение;

2) отсутствия состава административного правонарушения. Данное обстоятельство может иметь место в том случае, если определенное событие (действие или бездействие) имело место в действительности, но не содержит признаков, образующих состав какого-либо административного правонарушения.

3) в отношении лица, совершившего административное правонарушение в состоянии невменяемости, кроме случаев, когда возбуждение дела необходимо для применения к нему принудительной меры медицинского характера. Согласно ст. 33 КоАП, не подлежит административной ответственности лицо, которое во время совершения правонарушения находилось в состоянии невменяемости.

При установлении невменяемости лица, судья, орган (должностное лицо) вправе отказать в возбуждении административного дела или его прекратить. Вместе с тем, рассмотрение дела производится с целью применения принудительных мер медицинского характера, в случаях, когда невменяемость грозит опасностью для жизни или здоровья его самого или других лиц, либо возможностью причинения какого – либо ущерба своему или

имуществу других лиц.

Административное производство в отношении невменяемого проводится не с целью привлечения его к административной ответственности, (административная и иная ответственность автоматически отпадает в силу ст.33 КоАП), а с целью применения к нему, на основе судебного решения принудительного лечения от психического заболевания. Суд в своем постановлении, признав лицо невменяемым, освобождает его административной ответственности.;

4)в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста, по достижении которого, согласно закону, возможно возложение административной ответственности. По общему правилу, административная ответственность наступает по достижении лицом возраста шестнадцать лет(ст. 32 КоАП). Датой достижения лицом возраста шестнадцать лет, считаются следующие сутки после даты его рождения;

5)в действиях лица формально имеются все признаки состава административного правонарушения, но в силу малозначительности они не представляют общественной опасности и поэтому судья, орган должностное лицо не применяя административное взыскание ограничивается устным замечанием в отношении провинившегося.

6)отмены закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность;

7} утраты силы закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность вследствие признания их Конституционным Советом Республики Казахстан не соответствующими Конституции Республики Казахстан

8) истечения сроков давности привлечения к административной ответственности. Лицо освобождается от административной ответственности по правилам течения и прерывания сроков давности, установленных ст. 69 КоАП, т. е. в таких случаях административное дело не подлежит возбуждению, а возбужденное прекращается;

9)наличия по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности, постановления судьи, органа (должностного лица) о наложении административного взыскания либо неотмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении, а также наличие по тому же факту постановления о возбуждении уголовного дела;

10) смерти физического лица, в отношении которого ведется производство по делу, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего или рассмотрения дела в отношении других лиц. Смерть подозреваемого, в совершении административного правонарушения является основанием прекращения возбужденного дела по признакам отсутствия субъекта как одного из элементов состава административного правонарушения.

Следует отметить, что производство по делу об административном правонарушении может быть прекращено, также в случаях, когда причинение вреда явилось правомерным либо, когда деяние совершено при обстоятельствах, исключающих административную ответственность лица. К таким случаям и обстоятельствам закон относит:

1)необходимую оборону:

2)задержание лица, совершившего посягательство:

3) крайнюю необходимость;

4) обоснованный риск;

5) физическое или психическое принуждение;

6) исполнение приказа или распоряжения.

§ 6.Протокол об административном правонарушении и сроки его составления

Возбуждение административного дела начинается составлением протокола или постановления (прокурора) об административном правонарушении.

В протоколе (постановлении) об административном правонарушении (ст. 635 КоАП) указываются:

- дата и место его составления;
- должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол;
- сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело (для физических лиц — фамилия, имя, отчество, дата рождения, место жительства, наименование и реквизиты документа, удостоверяющего личность, регистрационный номер налогоплательщика, сведения о регистрации по месту жительства, место работы;
-для юридических лиц — наименование, организационно-правовая форма, местонахождение, номер и дата государственной регистрации в качестве юридического лица, регистрационный номер налогоплательщика и банковские реквизиты);
- место, время совершения и существо административного правонарушения; статья особенной части КоАП, предусматривающая административную ответственность за данное правонарушение;
- фамилии, имена, отчества, адреса свидетелей и потерпевших, если они имеются;
- объяснение физического лица либо законного представителя юридического лица, в отношении которого возбуждено дело;
- название, номер, дата метрологической проверки, показания технического средства, если оно использовалось при выяснении и фиксации административного правонарушения; иные сведения, необходимые для разрешения дела, а также прилагаются документы, подтверждающие факт совершения административного правонарушения.

При составлении протокола об административном правонарушении физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, а также другим участникам производства по делу должны быть разъяснены их права и обязанности, предусмотренные КоАП, о чем делается отметка в протоколе.

Протокол об административном правонарушении должен быть подписан лицом, его составившим, и лицом, совершившим административное правонарушение. Кроме того, в случае участия в процессуальном действии потерпевших, свидетелей и понятых, протокол должен быть подписан также этими лицами.

По делам об административных правонарушениях, рассматриваемым судами, в случае отсутствия или неявки надлежащим образом извещенного лица, совершившего административное правонарушение, протокол об административном правонарушении подписывается лицом, его составившим, где делается запись в нем об отсутствии или неявки лица, совершившего административное правонарушение (ч.4-1 ст. 635 КоАП).

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представлять объяснения и замечания по содержанию протокола, а также изложить мотивы своего отказа от его подписания, которые прилагаются к этому протоколу

После составления протокола физическому лицу, законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, а также потерпевшему должны быть вручена под расписку копия протокола об административном правонарушении.

В случае отказа в принятии под расписку протокола по делу об административном правонарушении лицом, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, в протоколе производится соответствующая запись лицом его составившим (ч. 4-2 ст. 635 КоАП)

В случае отсутствия или неявки лица, совершившего административное правонарушение, протокол об административном правонарушении должен быть направлен по почте заказным письмом с уведомлением лица, в отношении которого возбуждено дело.

Протокол об административном правонарушении в случаях его составления в

отсутствии лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении по показаниям сертифицированных специальных контрольно-измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фотовидеоаппаратуры фиксирующих вид, время, а также скорость и направление движения транспортных средств, позволяющих достоверно установить факт нарушения и личность нарушителя (подпункт 4) части первой ст. 634 КоАП) должен быть направлен по почте заказным письмом с уведомлением лица, в отношении которого возбуждено дело.

В случае отказа лица в принятии протокола под расписку, он направляется по почте заказным письмом с уведомлением лица, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении.

Сроки составления протокола об административном правонарушении (ст. 638 КоАП). Закон предусматривает следующие сроки оставления протокола:

!) за все административные правонарушения составляется немедленно *после обнаружения факта совершения* административного правонарушения, за исключением;

2)при осуществлении монополистической деятельности—*после принятия соответствующего решения* по результатам расследования или проверки;

3) по административным правонарушениям в области налогообложения либо использования бюджетных средств, а также в сфере технического регулирования и обеспечения единства измерений—*по окончании соответствующей проверки.*

4) в случаях, когда требуется дополнительное выяснение обстоятельств административного правонарушения, личности физического лица или сведений о юридическом лице и личности законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждается дело, протокол об административном правонарушении составляется *в течение трех суток:*

5) за административные правонарушения, предусмотренные статьями 182,187 и 188 КоАП (связанными с валютными операциями), *в течение десяти суток* с момента обнаружения правонарушения или лица, его совершившего;

6) в случае, когда по делу требуется проведение экспертизы, протокол об административном правонарушении составляется *в течение суток* с момента получения заключения экспертизы.

В случаях, когда по административным правонарушениям:

-за нарушение санитарно-эпидемиологических и экологических требований по охране окружающей среды, предусмотренное ст. 240ч. 1;

- за порчу земли, предусмотренного ст. 250 ч.1:

- за нарушение требований к обращению с отходами производства и потребления, сбросу сточных вод. предусмотренное ст.261;

- за нарушение экологических норм и правил при использовании недр и переработки минерального сырья предусмотренное ст.265;

- за нарушение правил захоронения отходов и других материалов на континентальном шельфе РК. предусмотренное ст.304 ч. 2 КоАП.

Если за указанные административные правонарушения требуется установление размера суммы нанесенного окружающей среде вреда, протокол об административном правонарушении составляется *в течение суток с* момента установления размера суммы нанесенного окружающей среде вреда.

Следует отметить, что в случаях, когда требуется длительное установление обстоятельств административного правонарушения личности физического лица и сведений о юридическом лице и личности законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, не могут быть исполнены по причине неустановления физического лица, протокол об административном правонарушении составляется по факту совершения административного правонарушения в сроки, установленные, применительно к каждому виду правонарушения статьей. 638 КоАП.

В случае, когда по материалам об административных правонарушениях в качестве доказательства используются данные сертифицированных, специальных контрольно-измерительных технических средств и приборов наблюдения и фиксации правонарушения, прошедших метрологическую проверку, фото-, видеоаппаратуры, позволяющие достоверно установить факт нарушения и личность нарушителя, протокол об административном правонарушении может быть составлен в его отсутствие *на дату фиксации научно – технических средств* об административном правонарушении.

Случаи, когда протокол об административном правонарушении не составляется (ст. 639 КоАП), Протокол об административном правонарушении не составляется в следующих случаях:

1)при совершении административного правонарушения, влекущего наложение административного взыскания в виде предупреждения или штрафа, если он не превышает размера пяти месячных расчетных показателей и лицо (физическое лицо, орган или лицо, осуществляющее функции управления юридическим лицом) признало факт совершения правонарушения.

В таких случаях, взыскание в виде предупреждения оформляется уполномоченным на то должностным лицом на месте совершения административного правонарушения. При наложении взыскания в виде штрафа выдача квитанции установленного образца, являющейся документом строгой финансовой отчетности, осуществляется уполномоченным на то должностным лицом на месте совершения административного правонарушения.

Лицо, совершившее административное правонарушение, должно подтвердить свое согласие с наложенным взысканием посредством росписи на втором экземпляре предупреждения или платежного документа;

2)при обращении физических лиц с заявлением о восстановлении нарушенных прав дела об административных правонарушениях, посягающих на права личности, предусмотренных статьями 80-113 КоАП, рассматриваются судом на основании поданного ими заявления, без составления протокола о правонарушении:

3)если производство по делу об административном правонарушении возбуждено постановлением прокурора и при установлении судьей (судом) непосредственно в ходе судебного разбирательства по факту проявления неуважения к со стороны присутствующих в процессе лица, установленного в ходе судебного разбирательства, предусмотренных частью третьей статьи 541 КоАП.

В случае оспаривания лицом наложенного на него взыскания в виде штрафа или предупреждения, налагаемое на него в порядке, установленном частью первой статьи 639 КоАП, должен быть составлен протокол об административном правонарушении в порядке предусмотренном статьей 635 КоАП.

Направление протокола {постановления прокурора) для рассмотрения судье *(ст.640 КоАП)***.** После составления протокола (постановления прокурора) об административном правонарушении, в течение трех суток с момента его составления он должен быть направлен для рассмотрения судье, органу (должностному лицу), уполномоченному рассматривать дело об административном правонарушении.

Следует отметить, что протокол (постановление прокурора) об административном правонарушении, ответственность за совершение которого может повлечь применение административного ареста, должен быть направлен судье немедленно после его составления.

Недостатки протокола и сроки его устранения. К недостаткам оформления протокола и других материалов дела можно отнести:

- составление его неправомочным лицом:

-неправильное составление протокола и неправильное оформление других материалов дела (ошибки в названии, даты события, отсутствие подписи лиц и т. п.)

- неполноты представленных материалов, предусмотренных подпунктом 4) статьи 646 КоАП.

После возвращения протоколов и других материалов уполномоченными

должностными лицами, правомочных налагать административные взыскания, указанные недостатки должны быть устранены органами (должностными лицами), представившие протокол и материалы *в срок не более трех суток* со дня их получения от судьи, органа (должностного лица), рассматривающего дело об административном правонарушении.

Исправленный протокол и другие материалы дела с внесенными в них изменениями должны быть повторно направлены судье, органу (должностному лицу), рассматривающему дело об административном правонарушении, в течение суток со дня устранения недостатков.

Тема 10. Рассмотрение дел об административных правонарушениях

§ 1. Задачи, место и сроки подготовки дел к рассмотрению

Подготовка к рассмотрению дела об административном правонарушении является обязательной стадией процесса по всем административным делам, по которым судьи, члены коллегиального органа, должностное лицо должны принять по ним решение. Вопросы подготовки административных дел к рассмотрению имеют большое значение, поскольку закон требует единообразного применения материальных и процессуальных норм государственными органами и должностными лицами при рассмотрении дел об административных правонарушениях.

Следует помнить, что согласно ст. 27 КоАП, каждое лицо имеет право на **судебную защиту** своих прав и свобод, а прокурор вправе обратиться в суд с иском (заявлением) в целях осуществления возложенных на него обязанностей и для защиты прав физических лиц, организаций, общественных объединений и государственных интересов.

В этой связи, необходимо отметить, что при рассмотрении дела судьей, коллегиальным органом, должностным лицом, применяются процессуальные нормы КоАП и нормы ГПК.

В судебном, особо исковом, т. е. в гражданском процессуальном порядке, рассматриваются дела об оспаривании постановлений органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, о незаконности наложения административных взысканий (ст. 275 глава 26 ГПК), а также дела об оспаривании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц, и государственных служащих, за незаконное привлечение гражданина или юридического лица к административной ответственности (ст. 279 гл. 27 ГПК).

Необходимо, прежде всего, отметить, что процедура рассмотрения судами дел об административных правонарушениях, отличается от рассмотрения судами дел об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих.

Отличие двух указанных судопроизводств, друг от друга заключается в следующем:

1)основанием для рассмотрения судами дел об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих (ст.279 ГПК), а также оспаривания незаконности наложения административных взысканий (ст. 275 ГПК) являются *исковые заявления* и *заявления*;

2) основанием для рассмотрения судами дел об административных правонарушениях являются вынесенное уполномоченным органом (должностным лицом), *протокол или вынесенное прокурром постановление* о возбуждении производства по делу об административных правонарушениях.

После принятия возбужденного административного дела (составленного протокола),

член коллегиального органа, должностное лицо производит подготовку дела к рассмотрению, а судья к судебному разбирательству с целью обеспечения своевременного и правильного его разрешения.

При подготовке дела к рассмотрению, обязательными по каждому делу, являются выяснение (ст.643 КоАП):

1) обстоятельств, имеющих отношение к подведомственности дел об административных правонарушениях и их компетенции по рассмотрению и наложению по ним административных взысканий;

2) родственных отношений лица, привлекаемого к ответственности или потерпевшего, их законных представителей, защитника или представителя с судьей, членом коллегиального органа, должностным лицом. Родственные отношения должностных лиц являются обстоятельством, исключающим возможность рассмотрения ими дела (ст. 644 КоАП);

3) личной, прямой или косвенной заинтересованности должностных лиц в разрешении дела;

4) правильности составления протокола об административном правонарушении, оформления материалов дела;

5) обстоятельств, исключающих административную ответственность, к которым относятся (необходимая оборона, крайняя необходимость и другие обстоятельства, предусмотренные главой 5 КоАП);

6) обстоятельств, позволяющие не привлекать лицо к административной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 69КоАП);

7) наличия ходатайств, отводов и их разрешение;

В период подготовки дела к рассмотрению судья может в соответствии со ст.611 КоАП, назначить по ходатайству сторон или по собственной инициативе экспертизу, провести осмотр на месте письменных и вещественных доказательств, а также разрешить вопрос о привлечении к участию в деле специалиста (ст. 596 КоАП).

Нередко, у суда возникает необходимость осмотра и исследования документов, представление которых в суд затруднительно, из – за большого объема документов, из - за необходимости их для нормальной деятельности предприятия, где они находятся, из – за не возможности доставления доказательств в суд и т. д., а надлежащим образом, полученные и засвидетельствованные выписки из этих документов недостаточны как доказательства (ст.648 ч.3 КоАП). В таких случаях суд производит осмотр и исследование письменных доказательств по месту их нахождения.

Судья проводит осмотр вещественных доказательств, в случаях, нетерпящих отлагательства, когда, например предмет доказательства скоропортящийся товар. В необходимых случаях судья обязан решить вопрос о привлечении специалиста для дачи консультаций, пояснений и оказания квалифицированной помощи существу рассматриваемого дела. В случаях поступления ходатайства от стороны об изменении языка судопроизводства, суд вносит определение об обеспечении переводчика при осуществлении разбирательства дела в судебном заседании. При осмотре может быть использовано фотографирование видео запись, для чего привлекается специалист

Указанные процессуальные действия, проводятся с участием сторон и представляют собой своеобразное заседание суда, по которым должен составляться протокол судебного заседания (ст. 255 ГПК). В случаях назначения экспертизы, при подготовке дела к разбирательству протокол судебного заседания не составляется (ч.1п. 9 ст. 170 ГПК).

В соответствии со ст. 57 ГПК в порядке подготовки дела к разбирательству судья должен решить вопрос о привлечении к участию в судебном заседании представителей государственных органов и органов местного самоуправления для дачи заключения по делу, по ходатайству сторон истребует от организаций или граждан доказательства (ч 1.п. 8 ст.170 ГПК).

По заявлению сторон или представителей, имеющих основание опасаться, что

представление в суд необходимых для них доказательств может впоследствии стать невозможным или затруднительным судья на основании ст. 609 КоАП должен принять меры **по обеспечению доказательств.** Судья в производстве, которого находится дело, выносит определение об обеспечении доказательства, например, при возникновении необходимости, получить объяснения сторон и третьих лиц, допросить конкретного свидетеля, произвести осмотр письменных и вещественных доказательств, получить заключение эксперта и т. д.

В таких случаях, судья вправе направить в другие суды судебные поручения, если процессуальные средства сбора доказательств находятся в другом районе, городе или области РК (ч. 1 п. 10 и 11 ст. 170 ГПК).

1. Место рассмотрения дела об административном правонарушении. Как правило, дело об административном правонарушении должно рассматриваться по месту его совершения.

П*о месту учета транспортных средств, судов, в том числе маломерных, или по месту жительства лица* должны рассматриваться следующие административные правонарушения:

- эксплуатация физическими лицами автомототранспортных средств и других передвижных средств и установок, у которых содержание загрязняющих веществ в выбросах, а также уровень шума, производимого ими при работе, превышает установленные нормативы ч.1 ст. 247 КоАП);
-нарушение правил перевозок пассажиров, и багажа и грузов (ст.447 КоАП);
- нарушение режим труда и отдыха водителей при осуществлении автомобильных перевозок пассажиров, багажа и грузов (ст. 447-1 КоАП);
- отсутствие списков пассажиров у водителей автотранспортных средств при осуществлении нерегулярных автомобильных перевозок пассажиров и багажа (ст.447-3 КоАП);
-нарушение водителями правил эксплуатации транспортных средств (ст.461 (КоАП);
- превышение водителями транспортных средств установленной скорости движения (ст. 462 КоАП);
- административные правонарушения на транспорте и дорожном хозяйстве, ответственность за которые предусмотрена статьями 461-487 КоАП.

По месту совершения или по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, рассматриваются такие дела, как:

- незаконная охота, пользование животным миром (ст. 298 КоАП);
- нарушение рыболовства и охраны рыбных запасов (ст. 298-1 КоАП);
- изготовление и сбыт крепких спиртных напитков домашней выработки (ст.335 КоАП);
- распитие спиртных напитков или появление в общественных местах в пьяном виде (ст.336 КоАП),.

Дела об административных правонарушениях несовершеннолетних, их родителей или лиц, их заменяющих, рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Если дело рассматривается в суде, порядок по извещению и вызову лиц в суд определен в статьях 129 – 135 ГПК. Извещение всех лиц, причастных к рассмотрению административного деле является обязанностью суда, органа (должностного лица) и необходимым условием своевременного и правильного проведения судебного разбирательства

Лица, участвующие в деле, их представители, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики

В соответствии ч. 1 ст. 646 КоАП, при подготовке дела к рассмотрению, в зависимости от его характера и вида, должны быть извещены о месте и времени рассмотрения дела лицо, привлекаемое к ответственности, потерпевший, законные представители физического и юридического лица, защитник, представитель потерпевшего, свидетель понятой , специалист

эксперт, переводчик, прокурор.. Вызываются они в суд судебными повестками или заказным письмом с уведомлением о его вручении, телефонограммой или телеграммой, а также с использованием иных средств связи.

При подготовке дела к рассмотрению свидетели в суд, коллегиальный орган или к должностному лицу не вызываются. Как правило, они вызываются в суд тогда, когда их показания необходимы для законного и обоснованного разрешения дела и не могут быть заменены другими средствами доказывания

2. Сроки подготовки и рассмотрения дел об административных нарушениях. В ходе подготовки дела к рассмотрению судья, член коллегиального органа, должностное лицо должен известить о времени лицо, привлекаемое к ответственности, потерпевшего, стороны и заинтересованных в его исходе граждан или организации.

Подготовка административного дела и его рассмотрение согласно статье 647 КоАП, должна быть произведено не позднее чем *в пятнадцатидневный срок* со дня получения судьей, членом коллегиального органа, должностным лицом протокола об административном правонарушении и других материалов. Однако закон устанавливает и другие сроки, например:

1) дело о проявлении факта неуважения к суду со стороны присутствующих в процессе лица, установленного в ходе судебного разбирательства, рассматривается судьей (судом) *непосредственно* в этом же заседании суда первой, апелляционной или надзорной инстанции (ч.2 ст. 647 КоАП);

2) Дело об административном правонарушении, совершение которого влечет административный арест, административное выдворение за пределы Республики Казахстан должно быть рассмотрено *в день получения протокола* об административном правонарушении и других материалов дела;

3) дело в отношении лица, подвергнутого административному задержанию,— не позже *сорок восемь часов* с момента его задержания.

4) по делам, связанным с исполнением налогового обязательства, *на период срока обжалования.*

Следует отметить, что срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом (должностным лицом), рассматривающим дело, но не более чем на один месяц в случае:

- поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении (например, производства инвентаризации, ревизии и т.п.);

- либо при необходимости дополнительного выяснения обстоятельств дела (например, для выяснения причины гибели рыбы или морских животных), при необходимости провести экспертизу, животных, воды и т.п.

- по спорам о нарушении избирательных прав, в соответствии с ч. 1 ст. 273 ГПК - в *день подачи* заявления. По этой категории споров срок подготовки продлению не подлежит.

§ 2. Извещения и вызовы, лиц участвующих в рассмотрении дела

Лицо, привлекаемое к административной ответственности его представители, потерпевший и его представители по делу извещаются о времени и месте рассмотрения дела.

Для лица, привлекаемого к административной ответственности, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика явка по вызову суда, коллегиального органа (должностного лица) является обязательным. Однако, извещение всех лиц, причастных к рассмотрению деле в суде, орган (должностному лицу) является обязанностью указанных органов и необходимым условием своевременного и правильного проведения разбирательства дела. Порядок совершения действий по извещению и вызову лиц в суд, орган (должностному лицу) по административным делам, аналогичен, правилам вызова в суд по гражданским делам, предусмотренный ст. 129 – 135 ГПК.

Лица, участвующие в деле, их представители, а также свидетели, эксперты, специ-

алисты и переводчики извещаются о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий и вызываются в суд судебными повестками.

В необходимых случаях лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики могут быть извещены или вызваны заказным письмом с уведомлением о его вручении, телефонограммой или телеграммой, а также с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова..

Необходимо отметить, что ч. 3 ст. 129 ГПК предусматривает, чтобы судебные извещения и вызовы были направлены и вручены с таким расчетом, чтобы извещаемый или вызываемый имел достаточный срок для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

Извещение или вызов направляются извещаемому или вызываемому лицу по адресу, указанному стороной или другим лицом, участвующим в деле. Если по сообщенному суду адресу гражданин фактически не проживает, извещение или вызов могут быть направлены по месту его работы. Извещение или вызов, адресованные организации, направляются по месту ее нахождения.

Содержание повестки, извещения и вызова. Судебная повестка или повестка органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать административные дела является основным видом извещений и вызовов. В соответствии ст. 130 ГПК в повестке или ином извещении, а также в вызове должны содержаться, следующие реквизиты:

1) указание лица, извещаемого или вызываемого в суд (фамилия, имя, отчество и место жительства лица, которому они адресуются, либо наименование организации и ее место нахождения);

2) наименование и точный адрес суда;

3) указание места и времени явки;

4) наименование дела, по которому производится извещение или вызов адресата;

5) указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат;

6) предложение лицам, участвующим в деле, представить все имеющиеся у них доказательства по делу;

7) указание на обязанность лица, принявшего повестку или иное извещение, вызов в связи с отсутствием адресата, при первой возможности вручить ее адресату;

8) указание на последствия неявки в суд извещаемого или вызываемого лица и на его обязанность сообщить суду причины неявки;

9) подпись лица, направившего повестку или иное извещение, вызов. Лицо, передавшее телефонограмму об извещении или вызове, должно удостоверить ее своей подписью и указанием, кому и когда она передана.

Доставка повестки. Повестка доставляются по почте заказным письмом с уведомлением или лицами, которым судья, орган (должностное лицо) поручает доставку повестки под расписку. Время вручения повестки адресату отмечается на корешке повестки, который подлежит возврату в суд, орган (должностному лицу) и прилагается к делу.

В практике судов распространен способ извещения через лиц участвующих в деле. В таких случаях, судья может в целях экономии времени с согласия лица, участвующего в деле, выдать ему на руки повестку для вручения другому извещаемому или вызываемому по делу лицу.

При этом, лицо, которому поручено доставить повестку, обязано возвратить в суд корешок повестки с указанием даты ее вручения и распиской адресата в ее получении (ст. 131 ГПК).

Вручение повесток. Суд должен, орган (должностное лицо) должен располагать бесспорным доказательством о вручении повестки адресату. Поэтому повестка вручается гражданину - адресату, лично под расписку на подлежащем возвращению в суд, орган (должностному лицу) корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается ее представителю или соответствующему лицу, выполняющему управленческие функции под расписку, которое должно расписаться в ее получении на корешке повестки с указанием своей должности, фамилии и инициалов.

Если лицо, доставившее повестку, не застанет извещаемое или вызываемое лицо, в месте его жительства или работы, повестка вручается кому- либо из совместно с ним проживающих взрослых членов семьи с их согласий, а при их отсутствии – представителю жилищно-эксплуатационной организации, органа местного самоуправления или соответствующему исполнительному органу по месту жительства адресата, или администрации по месту его работы. В этих случаях лицо, принявшее повестку, обязано на корешке повестки указать свою фамилию, имя, отчество, а также отношение к адресату или занимаемую должность. Лицо, принявшее повестку, обязано при первой возможности без промедления вручить ее адресату
(ч. 2 ст. 132 ГПК).

В случае временного отсутствии адресата лицо, доставившее повестку должно получить достоверные сведения об этом лице и удостоверить справкой жилищно-эксплуатационной организации, органа местного самоуправления по месту жительства адресата или администрацией по месту его работы. О полученных сведениях выдается справка или делается отметка на корешке повестки, где указывается место нахождения адресата и время его возращения. При отсутствии сведений об адресате у перечисленных выше организациях, получить их у кого - либо совместно с ним проживающих взрослых членов семьи (ч. 3 ст. 132 ГПК).

В случае отказе адресата принять повестку, телеграмму или письмо - вызов, делается соответствующая отметка на повестке и документах о вызове, которые возвращаются в суд. Отметка об отказе адресата принять повестку или иное извещение, вызов должно быть удостоверено должностным лицом жилищно-эксплуатационной организации, органом местного самоуправления по месту жительства адресата или администрацией по месту его работы.

Отказ адресата (например, потерпевшего) от принятия повестки или иного документа о вызове не является препятствием к рассмотрению дела или совершению отдельных процессуальных действий (ст. 133 ГПК).

Лица, участвующие в деле, и их представители обязаны сообщить суду, (органу, должностному лицу) о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения, повестка или иное извещение, вызов посылаются по последнему известному суду, органу (должностному лицу) адресу и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу не проживает (ст. 134. ГПК)

В случае неизвестности фактического места пребывания ответчика суд вправе приступить к рассмотрению дела по существу в случае, если повестка поступила в суд, орган (должностному лицу) с надписью, удостоверяющей её получение жилищно-эксплуатационной организацией, органом местного самоуправления или администрацией по последнему известному месту жительства или работы ответчика.

При неизвестности места пребывания ответчика по искам, предъявленным в интересах государства, возмещении вреда, ущерба, суд, орган (должностное лицо) обязан объявить розыск ответчика через органы внутренних дел или финансовой полиции.

Следует отметить, что объявление судом, органом (должностным лицом) розыска ответчика не является препятствием к рассмотрению дела в отсутствие ответчика. В случае установления в ходе розыска места нахождения ответчика, ему вручается судебная повестка о вызове в суд, в орган (должностному лицу). Следует иметь в виду, что взыскание расходов по розыску ответчика производится судом путем выдачи судебного приказа по заявлению органа внутренних дел или финансовой полиции (ч.3 ст. 135 ГПК).

Постановления и определение судьи первой инстанции о подготовке дела к рассмотрению, в соответствии с ч. 1 ст. 344 ГПК, обжалованию и или опротестованию не полежит.

Определение Верховного Суда РК, вынесенное при рассмотрении дел об административных правонарушениях в качестве суда первой инстанции, обжалованию, опротестованию в апелляционном порядке не подлежит и вступает в законную силу со дня

их оглашения.

Признав дело подготовленным, судья, член коллегиального органа, должностное лицо выносит определение о назначении его к рассмотрению. Но и после этого судья и лица, участвующие в деле, могут совершать подготовительные действия до начала слушания дела и в период отложения разбирательства.

В соответствии со ст. 643 КоАПК, судья, член коллегиального органа, должностное лицо должно вынести по каждому делу определение о подготовке дела с указанием в нем конкретных действий, которые с учетом категории дела являются необходимыми.

В определении на момент его вынесения редко удается предусмотреть все необходимые действия. Если возникает потребность в дополнительных действиях по подготовке дела, судья , член коллегиального органа, должностное лицо их совершает.

Если совершение каких-то действий необходимо по делу, поступившему на новое рассмотрение в суд первой инстанции после отмены постановления судьи, коллегиального органа, должностного лица в апелляционном или надзорном порядке, судья также выносит определение о подготовке дела.

§ 3. Самоотвод и отвод судьи, члена коллегиального органа, должностного лица

Субъектами, которым закон предоставил право, заявлять отводы являются, лицо, в отношении которого ведется производство по делу, потерпевший, законные представители физического и юридического лица, защитник и прокурор (ст.645 КоАП).

Основания для отвода судьи, члена коллегиального органа, должностного лица.

В ст. 601, 602, 644 ККоАП, а также в ст.40 ГПК, указаны основания отвода судьи, члена коллегиального органа, должностного лица, которые являются общими для всех субъектов, а не только судей, которые подлежат отводу. Они не могут, участвовать в рассмотрении дела, и подлежит отводу, если:

1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовали в качестве свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, представителя, секретаря судебного заседания;

2) является родственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

3) если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела, либо если имеются иные обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения в его беспристрастности.

.По таким же основаниям подлежат отводу от участия в рассмотрении дела защитник, представитель, прокурор, эксперт и переводчик (ч.1 ст. 602 КоАП)

.Следует иметь в виду, что в состав суда, рассматривающего дело в апелляционном порядке, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой (ст. 40 ГПК).

Дополнительные основания отвода судьи:

1) для судей установлены дополнительные основания отвода в случаях, если (ст. 39 ПК):

- судья, принимавший участие в рассмотрении гражданского дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде апелляционной инстанции или надзорной инстанции;

- судья, принимавший участие в новом рассмотрении дела в суде первой инстанции в случае отмены решения, принятого с его участием в апелляционной инстанции;

- судья, принимавший участие в рассмотрении дела в апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого же дела в судах первой инстанции или надзорной инстанций;

- судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде апелляционной или надзорной инстанции, не может повторно участвовать в рассмотрении того же дела в судах названных инстанций в случае отмены постановления принятого с его участием;

- судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде надзорной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого же дела в судах первой и апелляционной,

инстанции;

2) *для эксперта и специалиста* введены следующие дополнительные основания для отвода (п. 1 и 2 ч. 2 ст. 41 ГПК):

- если он находится или находился в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей;

- он производил ревизию, материалы которой послужили основанием для обращения в суд либо используются при рассмотрении данного дела.

Необходимо отметить, что участие прокурора, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, судебного пристава при предыдущем рассмотрении данного дела в качестве соответственно прокурора, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, судебного пристава не является основанием для их отвода.

Следует также отметить, что участие эксперта при предыдущем рассмотрении данного дела в качестве эксперта не является основанием для его отвода, кроме случаев, когда экспертиза производится повторно ввиду возникшего сомнения в правильности его заключения (ст. 41 ГПК - в редакции Закона РКI от 4 июля 2006 г).

Процедура отвода (ст.42—43 ГПК). Закон предусматривает основания для отвода (самоотвода) лиц, перечисленных в статье 41 и 42 ГПК и порядок их разрешения. По тем же основаниям отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле.

Самоотвод и отвод должны быть мотивированы и заявлены до начала рассмотрения дела по существу. В ходе рассмотрения дела заявление о самоотводе (отводе) допускается лишь в случае, когда основание самоотвода (отвода) стало известно суду или лицу, заявляющему самоотвод (отвод), после начала рассмотрения дела.

Заявление о самоотводе, отводе подается председателю соответствующего суда, руководителю коллегиального органа, вышестоящему должностному лицу Заявление о самоотводе, отводе рассматривается председателем суда, коллегиальным органом, вышестоящим должностным лицом в течение суток со дня поступления заявления (п.3, 4 ст. 645 КоАП).

По результатам рассмотрения заявления о самоотводе, отводе должно быть вынесено определение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении.

Определение об отклонении или удовлетворении отвода обжалованию, опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с определением могут быть включены в апелляционные или надзорные жалобы, протесты.

Вопрос о самоотводе (отводе) прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, судебного исполнителя, судебного пристава разрешается судом, руководителем коллегиального органа, вышестоящим должностным лицом, рассматривающим дело.

В случае заявления отвода суд выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, выслушивает лицо, которому заявлен отвод, если оно желает дать объяснения.

Порядок отвода судьи. Вопрос об отводе разрешается судом в совещательной комнате в отсутствие отводимого судьи. При равном количестве голосов лицо считается отведенным. Вопрос об отводе всем судьям или большинству разрешается всем составом суда. В случае заявления отвода судье, единолично рассматривающему дело, вопрос об отводе разрешает этим же судьей. При разрешении вопроса о самоотводе (отводе) выносится определение суда.

(ст. 42 ГПК - в редакции Закона от 4 июля 2006 г).

Последствия удовлетворения заявления об отводе (самоотводе). В случае отвода (самоотвода) судьи, рассматривающего дело в специализированном административном суде в районном или приравненном к нему суде, дело должно быть передано для рассмотрения другому судье в том же суде. В случае отсутствия замены судьи дело передается в другой районный суд через вышестоящий суд.

В случае самоотвода либо отвода судьи, либо отвода всего состава суда при рассмотрении дела в областном или приравненном к нему суде, Верховном Суде РК дело

рассматривается в том же суде другим судьей или другим составом судей.

При невозможности образовать новый состав суда в областном или приравненном к нему суде для рассмотрения данного дела, дело должно быть передано в Верховный Суд РК для определения суда, в котором оно будет рассматриваться (ст. 43 ГПК).

При удовлетворении отвода разбирательство дела откладывается для замены судьи или другого участника процесса. В случае отклонения заявленного отвода судебное заседание продолжается. После разрешения заявленных отводом и самоотводов председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их представителям их процессуальные права и обязанности. При этом судья обязан выяснить, имеются ли у лиц, участвующих в деле ходатайства и требования по делу, если они имеются, суд заслушивает ходатайства сторон и других лиц, участвующих в деле (ст. 186 ГПК). Стороны могут ходатайствовать об истребовании дополнительных доказательствах, отложении разбирательства дела и др. Решения о ходатайствах суд принимает, после заслушивания мнений не только сторон, но и других лиц, участвующих в деле. Причем определение по ходатайствам судом составляется в совещательной комнате (если вопросы сложные) либо выносится на месте в судебном заседании.

§ 4. Подготовка к рассмотрению дела об административном правонарушении и решение судьи, органа (должностного лица), принимаемое по ним

В ходе подготовки к рассмотрению или судебному разбирательству дела об административном правонарушении судья, орган (должностное лицо), в зависимости от обстоятельств дела вправе принять следующее решение (ст. 646 КоАП):

1)о *назначении времени и места* рассмотрения дела;

2)*о вызове лиц*, участвующих в деле;

3)об истребовании необходимых дополнительных материалов по делу;

3-1) *об объединении, имеющихся в производстве двух и более*, возбужденных в отношении одного и того же лица, в одно производство для совместного рассмотрения;

4) о необходимости *назначения экспертизы;*

5) *об отложении рассмотрения дела*;

6) *о возвращении протокола об административном правонарушении* и других материалов дела в орган (должностному лицу), составившему протокол в случаях составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами, неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела;

7) *о передаче протокола об административном правонарушении* и других материалов дела на рассмотрение по подведомственности, если рассмотрение данного дела не относится к его компетенции либо вынесено определение об отводе судьи, должностного лица;

8) *о передаче дела для рассмотрения* по существу, по месту их совершения, по месту жительства или по месту учета транспортных средств, в соответствии со статьей 642 КоАП.

9) *о прекращении производства* по делу при наличии обстоятельств, исключающих производство об административном правонарушении (ст. 580 КоАП) или обстоятельства, не позволяющего не привлекать к административной ответственности (ст. 581 КоАП). Например, лицо, впервые совершившее административное правонарушение может быть освобождено от административной ответственности, если:

- лицо, совершившее административное правонарушение, после совершения правонарушения добровольно возместило причиненный ущерб, или иным образом загладило причиненный нарушением вред (ст.67 КоАП);
- нарушение считается малозначительным (ст. 68 КоАП);
- срок давности привлечения лица к административной ответственности истек (ст. 69

КоАП).

Судья, орган (должностное лицо), свое решение, принимаемое при подготовке дела к рассмотрению по обстоятельствам, предусмотренными подпунктами 1) – 6) части 1 ст. 646 КоАП выносят в виде **определения.** В виде **постановления** выносятся решения судьи, должностного лица о прекращении дела по обстоятельствам, предусмотренным подпунктом 7 ч. 1 ст. 646 КоАП.

1. Отложение разбирательства дела. Административное дело, как правило, должно быть разрешено в одном, первом заседании. Однако вследствие неудовлетворительной подготовки дела к рассмотрению или неявки в заседание (судебное) лиц, без которых невозможно вести процесс, судья, должностное лицо переносит рассмотрение и разрешение дела на другой срок. Отложение дела рассмотрением отличается от перерыва в заседании, тем, что при отложении разбирательство дела рассмотрение дела начинается сначала, а в случаях перерыва, слушание дела начинается с того момента, на котором оно было прервано и продолжается дальше. Во время перерыва судья, должностное лицо не вправе рассматривать другое дело, а при отложении разбирательства дела, можно перейти к слушанию другого дела.

Необходимость отложения рассмотрения дела допускается в случаях, если судья, должностное лицо признает невозможным рассмотрение дела в этом заседании по причине:

- неявки кого-либо из участников процесса;
- необходимости представления или истребования дополнительных доказательств;
- привлечения к участию в деле других лиц;
- необходимости совершения иных процессуальных действий.

Последствия неявки лиц, участвующих в деле в суд, к должностному лицу, во многом зависят от причин их отсутствия и от наличия у судьи, должностного лица сведений о вручении им повесток и извещений. Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин.

В случае неявки в судебное заседание кого – либо, из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела должно быть отложено.

Разбирательство дела откладывается в случае неявки лиц, участвующих в деле в судебное заседание, должностному лицу, если судья, должностное лицо признает причину неявки лиц уважительной .

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его *представителя* по уважительной причине

Следует отметить, что неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению дела.

Последствия неявки в судебное заседание свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика. В случае неявки в судебное заседание свидетеля, эксперта или специалиста судья, должностное лицо выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в их отсутствие и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или об отложении разбирательства.

В случае неявки в судебное заседание переводчика суд выносит определение об отложении разбирательства дела, если замена переводчика представляется невозможной.

Если вызванный свидетель, эксперт, специалист или переводчик не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты административному предупреждению или штрафу в размере от десяти до двадцати месячных расчетных показателей (ст. 513 КоАП РК). Кроме того, они могут быть подвергнуты также принудительному приводу.

Свидетель за отказ или уклонение от дачи показаний в суде может понести административную или уголовную ответственность по ст. 353 Уголовного кодекса РК, за исключением случаев, освобождающих от обязанности давать показания против родных и близких.

Откладывая рассмотрение дела, судья, должностное лицо выносит определение, в котором указывает причины отложения, меры процессуальных действий, которые необходимо принять, чтобы обеспечить возможность рассмотрения дела в следующем заседании. В определении указывается время и место его проведения. День нового заседания назначается с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляется явившимся лицам под расписку, Не явившиеся и вновь привлеченные к участию в процессе лицам направляются повестки и извещения о времени и месте нового заседания.

Новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала. В случае, если стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомых с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, состав суда, коллегиального органа не изменился, судья, должностное лицо вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Отложение разбирательства дела влияет на течение процессуальных сроков, поэтому при новом рассмотрении дела судья, должностное лицо обязаны рассмотреть его в установленный законом пятнадцатидневный срок. Определение судьи, должностного лица об отложении рассмотрения дела обжалованию в апелляционном порядке не подлежит, поскольку дело еще не рассмотрено, а препятствий по его дальнейшему движению нет.

2. Прекращение производства по делу. Прекращение производства по делу – это окончание производства по делу без разрешения по существу и без возможности его последующего рассмотрения в будущем. Основанием прекращения производства по делу являются обстоятельства, указанные в ст. 580 КоАП. К ним относятся:

1)отсутствия события административного правонарушения;

2)отсутствия состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения нарушения возраста, предусмотренного ст. 32 КоАП, для привлечения к административной ответственности, или невменяемости физического лица, совершившего противоправное действие (ст. 33 КоАП);

3)отмены закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность;

4} утраты силы закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность вследствие признания их Конституционным Советом Республики Казахстан не соответствующими Конституции Республики Казахстан

5)истечения сроков давности привлечения к административной ответственности, предусмотренные ст. 69 КоАП;

6)наличия по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности, постановления судьи, органа (должностного лица) о наложении административного взыскания либо неотмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении, а также наличие по тому же факту постановления о возбуждении уголовного дела;

7} смерти физического лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Как было сказано, в виде ***постановления*** выносятся решение судьи, органа (должностного лица) о прекращении производства по делу при обстоятельствах:

- исключающие производство по делу (ст. 580 КоАП);
- позволяющие не привлекать лицо к административной ответственности (ст. 581 КоАП).

Следует отметить, что при подготовке к повторному рассмотрению дела об административном правонарушении, совершенном лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста (ч.4 ст. 584 КоАП), лица привлекаемого к ответственности, законного представителя физического лица (ст. 586 КоАП), свидетеля при совершении административного правонарушения, которое влечет административное взыскание в виде:

- административного ареста, конфискации или возмездного изъятия предмета,

явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, либо конфискации доходов (дивидендов), денег и ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения;

- административного выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца либо лица без гражданства;
- лишения специального права, предоставленного лицу, присутствие лиц, привлекаемых к административной ответственности при вынесении судьей, органом (должностным лицом), решения в виде определения или постановления является обязательной.

В случае неявки без уважительных причин лица, привлекаемого к ответственности, его законного представителя, свидетеля , судья, орган (должностное лицо), рассматривающий дело, вправе вынести определение **о приводе** указанных лиц.

§ 5. **Рассмотрение дела об административных правонарушениях** (ст. 648 КоАП)

Рассмотрение дела (судебное разбирательство) - это следующая основная стадия производства по делам об административных правонарушения, где в ходе допроса судьей, должностным лицом, лица привлекаемого к ответственности, потерпевшего, свидетелей, получения пояснений от их законных представителей, оглашения материалов экспертизы, эксперимента, освидетельствования, осмотра и исследования вещественных доказательств, документов устанавливается вина лица, в совершении административного правонарушения.

Административно- процессуальное законодательство установило порядок рассмотрения дела судьей (должностным лицом), который включает в себя определенные действия, последовательно, связанных между собой и заключающиеся (646 КоАП):

1) *в объявлении, кто рассматривает дело, наименование дела, подлежащее рассмотрению, кто и на основании какой статьи КоАП привлекается к ответственности*.

Судья, должностное лицо, председательствующий коллегиального или судебного органа открывает заседание в назначенное время, который объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. При этом оглашаются фамилия, имя, отчество, лица, привлекаемого к ответственности, пункт, часть и статья КоАП, по которой он обвиняется;

2) *в удостоверении явки физического лица или законного представителя юридического лица, привлекаемых к административной ответственности, а также иных лиц, участвующих в процессе*. После открытия судебного заседания (если дело рассматривается судьей) секретарь, докладывает председательствующему о явке в суд, лица привлекаемого к ответственности, потерпевшего, а также их представителей, защитника, переводчика, свидетелей, экспертов и специалистов, а также о причинах неявки отсутствующих.

Секретарь судебного заседания, является одним из незаинтересованных в административном (гражданском судопроизводстве) участником процесса, наделенным соответствующими процессуальными правами и обязанностями, главная из которых – ведение протокола. По поручению судьи секретарь выполняет:

- подготовку и рассылку извещений о вызове или доставке подсудимого, о приглашении присяжных заседателей, а так же о вызове потерпевших, свидетелей, экспертов, переводчиков, извещает прокурора и адвокатов, о дате рассмотрения дела;
- выясняет причины неявки вызванных в судебное заседание лиц.

3) *в установлении личности участников производства по делу, в проверке полномочий законных представителей* физического лица или юридического лица, защитника и уполномоченного представителя. Судья, должностное лицо, в присутствии участников процесса, устанавливает личность подсудимого. Просит его назвать фамилию, имя, отчество, год, месяц, день и место рождения, место жительства. Кроме того, судье, должностному лицу необходимо уточнить, данные касающиеся личности лица, привлекаемого к ответственности: род занятий, образование, семейное положение, владение языком на котором ведется производство и другие данные.

Установление личности физического лица необходимо для того, чтобы судья, должностное лицо убедилось, что перед ним находится именно то лицо, которое привлекается к ответственности.

После уточнения личности лица привлекаемого к ответственности, судья, должностное лицо выясняет у него, дату времени получения копии протокола или постановления об административном правонарушении;4) *в выяснении причины неявки участников производства по делу и принятия решения о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц либо об отложении рассмотрения дела.* В случае, неявки кого-либо из участников рассмотрения дела, в том числе, свидетеля, эксперта или специалиста судья, должностное лицо выслушивает мнение сторон о возможности отложении разбирательства или его продолжении;

5) *в вынесении в необходимых случаях определения о приводе лица*, *участие которого является обязательным для дела, назначает переводчика.* При отложении разбирательства дела, в случае неявки участников процесса, судья выносит постановление, а должностное лицо определение, о вызове или приводе в следующее заседание не явившихся лиц;

6) *в разъяснении лицам, участвующим в деле, их прав и обязанностей*. Судья, должностное лицо должен объявить состав участников процесса, сообщить, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, их представителями, а также (если дело рассматривается в суде) секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком, называя фамилии перечисленных лиц, рассматривающего дело.

Далее, судья, должностное лицо разъясняет участникам процесса их право заявить отвод судье или должностному лицу, прокурору, защитнику, их представителям, секретарю, эксперту, специалисту и переводчику. Заявленные отводы, разрешаются судом, должностным лицом по основаниям, предусмотренным статьями 645 КоАП, ст. 37- 41 ГПК.

Судья, должностное лицо, разъясняет:

а) лицу, привлекаемому к ответственности, потерпевшему законному представителю физического и юридического лица их права при рассмотрении дела, предусмотренные статьей ч. 1 ст.584, ст. 585, 586, 587 КоАП, в частности, право заявлять ходатайства и отводы, знакомиться со всеми материалами дела, иметь защитника и т.п. .

б) эксперту, свидетелю их права и обязанности**,** в случае участия их в рассмотрении дела, предусмотренные ст. 597, 594 КоАП, предупреждает их об административной и уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, показания, о чем, например, у эксперта отбирается подписка, которая приобщается к протоколу судебного разбирательства (если дело рассматривается в суде).

в) если в рассмотрении дела (судебном разбирательстве) принимает участие специалист судья, должностное лицо, разъясняет ему его права и обязанности, предусмотренные ст. 596 КоАП, и предупреждает его об установленной этой статьей административной ответственности за отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей;

г) *судья, должностное лицо, разъясняет назначенному переводчику его обязанность*, переводить показания, заявления и ходатайства, лица привлекаемого к ответственности и его защитника, потерпевшего, свидетелей и других участников рассмотрения дела (судебного разбирательства), не владеющих языком на котором ведется производство, письменных документов, оглашаемых в суде, вопросы, задаваемые прокурором, защитником, указания и распоряжения судьи, должностного лица.

Переводчик предупреждается судьей, должностным лицом об административной и об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод (ст. 596 КоАП), о чем у него отбирается подписка, приобщаемая к протоколу судебного заседания. В случае уклонения переводчика от перевода на него может быть наложено административное взыскание;

7) *в разрешении заявленных отводов и ходатайств*. После разъяснения прав и обязанностей участникам рассмотрения дела, *судья, должностное лицо* опрашивает стороны (лицо привлекаемое к ответственности его законные представители, потерпевший, его

законные представители), имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов или об истребовании вещественных доказательств и документов. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные доказательства.

Судья, должностное лицо обязаны также выяснить у сторон, имеются ли у них ходатайства об исключении из материалов дела, неподтвержденных при подготовке дела к рассмотрению доказательств или доказательств, добытых незаконным путем. По каждое заявленному ходатайству судья, должностное лицо должно выслушать мнение остальных участников процесса, и принять по ним следующее решение: рассмотреть, удовлетворить его или вы нести мотивированное определение (постановление) об отказе в удовлетворении ходатайства.

Закон устанавливает, что судья, должностное лицо не вправе отказать в удовлетворении ходатайств о допросе в судебном заседании лиц в качестве специалистов или свидетелей, приглашенных в суд по инициативе сторон.

8*) о вынесении определения об отложении рассмотрения дела в связи: с заявлением о самоотводе или отводе судьи, должностного лица, члена коллегиального органа, или об отводе защитника, уполномоченного представителя, эксперта или переводчика, если указанный отвод препятствует рассмотрению дела по существу*.

9) *в оглашении протокола об административном правонарушении, а при необходимости - и иных материалов дела.*

Рассмотрение дела начинается с оглашения протокола (постановления прокурора) с изложения судьей, должностным лицом сущности предъявленного, лицу административного правонарушения.

В случаях изменения прокурором сущности протокола на менее тяжкое правонарушение или отказа от части обвинения, он должен огласить в суде новую мотивированную формулировку совершенного правонарушения, изложенную в своем постановлении.

Таким же образом, оглашается постановление судьи, в случая изменения статьи, части статьи или пункта КоАП, по которой привлечено лицо в стадии приготовления административного дела к рассмотрению (назначения судебного заседания).

Поле оглашения протокола судья, должностное лицо, председательствующий опрашивает лица, привлекаемого к ответственности, понятно ли ему обвинение, в необходимых случаях разъясняет ему сущность правонарушения и спрашивает, признает ли он свою вину в совершении правонарушения, выясняет, желает ли он или его защитник выразить суду свое отношение к предъявленному обвинению. .

Лицо, привлекаемое к ответственности вправе, при ответе на вопрос о виновности, должен изложить свои мотивы совершения правонарушения, признать себя виновным полностью или частично или же считать себя, полностью невиновны.

Далее, председательствующий выясняет улица, привлекаемого к ответственности, признает ли он полостью, или частично, предъявленный к нему гражданский иск о возмещении ущерба. Если, лицо не признает иск, оно вправе его мотивировать. В случае молчания лица, привлекаемого к ответственности, оно истолковывается как непризнание им гражданского иска.

После этого судья, должностное лицо обсуждает вопрос об очередности и порядке исследования доказательств. Кроме того, если по делу участвует несколько лиц, привлекаемых к ответственности, судьей, должностным лицом также решается вопрос об очередности их допроса. После согласования данного вопроса со сторонами рассмотрения дела (судебного процесса), судья, должностное лицо выносит определение об установления или изменения порядка исследования доказательств.

По закону, первой представляет доказательства сторона обвинения (прокурор), затем, исследуются доказательства, представленные стороной защиты.

Следует отметить, что с разрешения судьи, должностного лица, лицо, привлекаемое к

административной ответственности вправе давать показания в любой момент судебного следствия

После проведения указанных процессуальных действий судья, председательствующий в заседании коллегиального органа, или должностное лицо, приступив к рассмотрению дела об административном правонарушении, заслушивает *объяснения физического лица или законного представителя юридического лица*, в отношении которых ведется производство по делу.

В соответствии с ч.2 ст. 648 КоАП судья, должностное лицо предлагает физическому лицу или законному представителю юридического лица дать показания по существу, предъявленного правонарушения и известных обстоятельств дела. После дачи объяснений указанных лиц, его в первую очередь (если дело рассматривается в суде с участием прокурора) допрашивают, обвинитель, защитник, затем их представители. При согласии лица, привлекаемого к ответственности дать показания первым его допрашивают защитник и участники процесса со стороны защиты, затем государственный обвинитель и участники процесса со стороны обвинения. (потерпевший, его представители) Председательствующий, вправе принимать или отклонять вопросы, заданные лицу, привлекаемому к ответственности обвинителем или защитой, в частности, отклонять наводящие, в том числе вопросы, не имеющие отношения к делу. Отклоненные судьей, должностным лицом вопросы фиксируются в протоколе судебного заседания. Судья, выслушав ответы, лица, привлекаемого к ответственности после допроса его сторонами, задает вопросы, лицу, привлекаемому к ответственности по существу дела. Однако, судья, должностное лицо, может задать, лицу, привлекаемому к ответственности, уточняющие вопросы в любой момент допроса, т. е. во время допроса, лица, привлекаемого к ответственности обвинителем или его ответе на вопрос защитника.

Не допускается воспроизведение звуко-, видеозаписи и киносъемки без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем объяснении, лица, привлекаемого к ответственности, свидетелей и других участников процесса. В случае воспроизведения звуко-, видеозаписи и киносъемки оглашения показаний, лица, привлекаемого к ответственности, потерпевшего и других участников процесса в протоколе судебного заседания делается запись.

Свидетели, явившиеся в суд до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания. Судья, должностное лицо, должны принять меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели (их, как правило, оставляют в зале) не общались с не допрошенными свидетелями, которые могут показать, только то, что им известно по делу

Показания потерпевшего и свидетелей. Объяснения потерпевшего, в соответствии со ст. 594 КоАП, проводится по правилам допроса свидетелей. В отличие от свидетеля, потерпевший не удаляется из зала судебного заседания. По общему правилу, вначале допрашивается потерпевший, после него свидетель.

Закон прямо предусматривает, что перед допросом, судья, должностное лицо обязано установить личность свидетеля, выяснить его отношение к лицу, привлекаемому к ответственности и другим участвующим в деле лицам, разъяснить гражданский долг и обязанность дать правдивые показания по делу, а также ответственность за отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний.

Свидетелю разъясняется также, его право отказаться отдачи показаний против самого себя, его супруга (супруги) и близких родственников (ст..594 КоАП). Свидетелю разъясняются также его другие права и обязанности, предусмотренные статьей 594 КоАП. О том, что свидетелю разъяснены его обязанности, и он предупрежден об административной и уголовной ответственности, у него отбирается подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания

Лицам, освобожденным по закону от обязанности давать показания, но пожелавшим их дать, разъясняется ответственность за дачу заведомо ложных показаний. Потерпевший с разрешения председательствующего коллегиального органа, судьи вправе давать показания в

любой момент рассмотрения дела (судебного опроса).

Свидетели опрашиваются порознь и в отсутствие еще не опрошенных свидетелей.

Судья, должностное лицо задает вопрос свидетелю, в каких отношениях он находится с с лицом, привлекаемым к ответственности, потерпевшим. От выяснения данного вопроса будет зависеть оценка показаний свидетеля. Затем, судья, должностное лицо предлагает свидетелю рассказать все, что он видел или знает по делу. После рассказа свидетеля, ему задают вопросы обвинитель, потерпевший, их представители, лицо, привлекаемое к ответственности и его защитник. Первой задает вопросы та сторона, обвинения или защиты, по ходатайству которой этот свидетель был вызван в судебное заседание. Судья задает вопросы свидетелю после допроса его сторонами. Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания (если дело рассматривается судьей) и не могут его покинуть до окончания судебного рассмотрения без разрешения судьи и согласия сторон, чтобы они не общались друг с другом и не обменивались информацией, услышанной в суде.

Свидетель при допросе на суде может использовать письменные заметки (цифры, даты, время, имена или фамилии людей, название места и т. п.), которые он записал для себя, для дела, чтобы не забыть. Эти заметки должны быть предъявлены суду по его требованию.

Следует отметить, что свидетелю разрешается прочтение имеющихся у него документов, относящихся к его показаниям на суде. Эти документы предъявляются судье и по постановлению суда могут быть приобщены к делу.

Показания несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля. Показания несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля имеет свои некоторые особенности. Объяснения несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда - и опрос этих лиц в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет производится в присутствии педагога или психолога, а при необходимости, при родителях или иных законных представителях несовершеннолетнего (ч.6 ст. 594 КоАП). Указанные лица, с разрешения судьи, должностного лица могут задавать вопросы потерпевшему и свидетелю.

Перед опросом потерпевшего, свидетеля, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, судья должен разъяснить ему значение для дела правдивых и полных показаний. Об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний указанные лица не предупреждаются и подписка у них не отбирается.

В случае ходатайства сторон о допросе несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля в отсутствие лица, привлекаемого к ответственности, судья разрешает этот вопрос вынесением определения. Данное действие может быть проведено и по инициативе судьи. После возвращения лица, привлекаемого к ответственности в зал судебного заседания, ему оглашаются показания несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля, предоставляется возможность услышать от потерпевшего, свидетеля ответы на заданные вопросы и высказать свое мнение в связи с их показаниями.

Потерпевший, свидетель, не достигшие восемнадцатилетнего возраста, удаляются из зала судебного заседания по окончании их опроса, кроме случаев, когда суд признает необходимым их дальнейшее присутствие.

Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля. На судебном разбирательстве могут быть оглашены показания данные потерпевшим и свидетелем при составлении протокола об административном правонарушении или в предшествующем судебном разбирательстве, а также воспроизведены приложения к протоколу видеозаписи и киносъемка их допроса в следующих случаях:

а) при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными ими в суде;

б) при отсутствии в судебном заседании потерпевшего или свидетеля по причинам, исключающим возможность их явки в судебное разбирательство;

в) если дело рассматривается в отсутствии, лица, привлекаемого к ответственности;

г) при отказе лица, привлекаемого к ответственности от дачи показаний.

Производство экспертизы. В случаях, когда экспертиза в производстве по делам об административных правонарушениях не производилась и возникла необходимость её проведения, судья, должностное лицо вправе назначить экспертизу по ходатайству стороны или по собственной инициативе. Назначенный судьей, должностным лицом эксперт производит экспертизу по правилам, изложенным в ст.611 КоАП.

Судья, должностное лицо назначает эксперта, выносит определение о назначении экспертизы и разъясняет ему, его права и обязанности. В случаях назначения экспертизы, судья, должностное лицо, выслушав мнения сторон, должны отложить рассмотрение дела (судебное заседание) на время, необходимое для проведения исследования.

После выяснения всех обстоятельств, имеющих значение для дачи заключения, судья, должностное лицо предлагает обвинителю, лицу, привлекаемому к ответственности, защитнику, а также потерпевшему, их законным представителям представить эксперту вопросы в письменном виде.

Судья, должностное лицо должны огласить поставленные сторонами вопросы эксперту, заслушать по ним мнения участников производства по делу (судебного разбирательства), в том числе и заключение прокурора. Затем, рассмотрев и заслушав мнения сторон, судья выносит определение, устраняет те вопросы, которые не относятся к делу или компетенции эксперта, и формулирует для эксперта новые вопросы.

При назначении экспертизы стороны вправе представить в качестве объектов экспертного исследования предметы и документы, с целью получения заключения эксперта об относимости и значимости их как доказательства по делу. Однако, судья, должностное лицо правомочны исключить, из числа объектов исследования, предметы и документы, как не имеющие отношение к делу, вынося об этом мотивированное определение.

В судебном заседании эксперт, вправе участвовать во всех судебных действиях, в частности, в исследовании обстоятельств, относящихся к предмету экспертизы, задавать вопросы, лиц, привлекаемому к ответственности, потерпевшему и свидетелям, знакомиться с материалами дела, касающихся предмета экспертного исследования. Перед экспертом нельзя ставить вопросы правового характера, или выводящиеся за пределы его компетенции. Эксперт дает заключение в письменном виде, которое оглашается в ходе рассмотрения дела (в судебном заседании). После оглашения заключения эксперта в целях его разъяснения, уточнения или дополнения первым допрос ведет сторона, по ходатайству которой была назначена экспертиза. В случаях, когда экспертиза проводилась, во время подготовки дела к рассмотрению, судьей, должностным лицом, уполномоченными его проводить опрос производит обвинитель, затем потерпевший, и их законные представители, защитник, лицо, привлекаемое к ответственности. Вопросы, заданные сторонами эксперту и его ответы фиксируются в протоколе судебного заседания, а заключение приобщается к делу.

В случаях недостаточной ясности или полноты заключения или необходимости решения дополнительных вопросов, связанных с предыдущим исследованием, суд мотивированным постановлением, вправе назначить дополнительную либо повторную экспертизу (ч. 10 ст. 611 КоАП).

Осмотр вещественных доказательств (ч. 3 ст. 613 КоАП). **П**риобщенные к делу во время составления протокола об административном правонарушении вещественные доказательства и вновь представленные судье, должностному лицу должны быть осмотрены ими в ходе рассмотрения дела (в судебном заседании), а также предъявлены для осмотра участникам процесса. Осмотр вещественных доказательств, производится в любое время рассмотрения дела (судебного рассмотрения), как по ходатайству сторон, так и по инициативе судьи, должностного лица. Вещественные доказательства могут быть предъявлены для осмотра свидетелям, эксперту, специалисту. Лица, которым предъявлены предметы или документы в качестве вещественного доказательства, вправе обратить внимание судьи, должностного лица на относимость или недопустимости фактических данных, имеющие значение для дела, выявленные при осмотре вещественного доказательства.

Осмотр вещественных доказательств, которые не были изъяты и приобщены к делу при составлении протокола об административном правонарушении, в виду их громоздкости или по другим причинам судья, должностное лицо, в случае необходимости, может осмотреть их совместно с участниками процесса по месту их нахождения, с соблюдением правил, установленных законом.

Оглашение протоколов процессуальных действий и документов (ст.614, 615 КоАП). В случае необходимости, судья, должностное лицо по своей инициативе или по ходатайству сторон, вправе огласить полностью или частично протоколы процессуальных действий, содержащие обстоятельства и факты, удостоверяющие доказательства, имеющие значение для дела.

Стороны могут также представить в судебном заседании документы, имеющие отношение к делу. В таких случаях судья, должностное лицо выносит мотивированное определение о приобщении их к делу.

В случаях, существенных противоречий между показаниями, лица, привлекаемого к ответственности, потерпевшего, свидетеля, с показаниями, данными ими во время составления протокола об административном правонарушении и в ходе рассмотрения дела (в судебном заседании), судья, должностное лицо оглашает их показания данные во время составления протокола. В таких же случаях, для уточнения отдельных обстоятельств, оглашаются протоколы процессуальных действий и сведения, содержащиеся в документах.

Осмотр местности и помещения (ст. 627-1, 627-2, 631 КоАП). Осмотр местности и помещения проводится судьей, должностным лицом, в случаях, когда во время совершения лицом административного правонарушения осмотр не был произведен или был произведен неполно, не выяснены отдельные обстоятельства, имеющие значение для дела. В новом или повторном осмотре судье, должностным лицом должны участвовать судья, должностное лицо, потерпевший, нередко прокурор как сторона обвинения и сторона защиты – лицо, привлекаемое к ответственности, его законные представители, защитник. В необходимых случаях, судья, должностное лицо может пригласить для участия в осмотре свидетеля, эксперта, специалиста.

По прибытии на место осмотра председательствующий объявляет о продолжении судебного заседания, и суд приступает к осмотру. При этом подсудимому, потерпевшему, свидетелям, эксперту и специалисту могут быть заданы вопросы в связи с осмотром.

Предъявление для опознания, освидетельствование, проверка и уточнение показаний на месте, производство эксперимента, получение образцов для экспертного исследования проводятся входе рассмотрения дела (в судебном заседании) по определению судьи, должностного лица, с соблюдением правил ст.612-1, 612-2, 629КоАП, которые, также применяются и во время составления протокола и собирания доказательств по административному правонарушению

При завершении рассмотрения (судебного рассмотрения) государственный обвинитель вправе ходатайствовать о том, чтобы исследование доказательств, совершения административного правонарушения было ограничено только теми доказательствами, которые были установлены во время проверки совершенного правонарушения, закреплены в протоколе и других материала дела и положены в основу обвинения, лица совершившего правонарушение. В таких случаях суд, выслушав мнения потерпевшего, защиты, гражданского истца и гражданского ответчика, вправе удовлетворить это ходатайство.

Следует отметить, что, лицо, привлекаемое к ответственности и его защитник вправе отказаться от исследования доказательств, представленных и приобщенных к делу, по ходатайству данными ими в ходе рассмотрения должностным лицом или судьей в ходе судебного рассмотрения, если такое исследование было проведено судьей, должностным лицом во время проверки совершенного правонарушения, или, если оно не меняет сути обвинения. Судья, должностное лицо, обязано удовлетворить ходатайство о таком отказе.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела судья, должностное лицо должны решить и иные обстоятельства, имеющие значение для разрешения дела:

- при необходимости истребовать дополнительные материалы по делу;

-вынести определение в случаях, применения судьей меры административного взыскания в виде выдворения за пределы РК иностранцев или лиц без гражданства (ст. 56 КоАП)

- вынести постановление о наложении на виновное лицо административного взыскания, при установлении факта проявления неуважения к суду со стороны присутствующего в процессе лица непосредственно в ходе судебного разбирательства;

Установление факта проявления неуважения к суду со стороны присутствующего в процессе лица непосредственно в ходе судебного разбирательства фиксируется в протоколе этого судебного заседания.

Окончание рассмотрения дела об административном правонарушении. По завершении рассмотрения (судебного рассмотрения) дела судья, должностное лицо опрашивает стороны, желают ли они дополнить рассмотрение дела и чем именно, а также разъясняет, лицу, привлекаемому к ответственности, потерпевшему их представителям, защитникам, что они в своих выступлениях, а судья, должностное лицо при постановлении решения должны ссылаться только на доказательства, рассмотренные по существу (в судебном заседании). В случае заявления ходатайств о дополнении рассмотрения дела (судебного рассмотрения), судья, должностное лицо обсуждает эти ходатайства и разрешает их. Затем судья, должностное лицо готовятся к вынесению решения по делу об административном правонарушении.

§ 6. Виды решений, выносимые судьей, должностным лицом по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении

Заключительным этапом рассмотрения дела (судебного заседания) об административном правонарушении является вынесение и объявление судьей, должностным лицом решения. По окончании судебных прений, если дело рассматривается в суде, и в случае дачи заключения прокурором, когда его участие в процессе является обязательным, судья удаляется в совещательную комнату для вынесения решения, о чем судья должен объявить находящимся в зале судебного заседания лицам. Во время совещания и вынесения решения в совещательной комнате может находиться лишь судья, участвующий в рассмотрении дела. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Судья не может разглашать суждения, имевшие место во время постановления решения. Они не могут также прерывать совещание и покидать совещательную комнату до подписания решения. Судья вправе прерывать совещание для отдыха по окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня с выходом из совещательной комнаты. Строгое соблюдение тайны совещания судей является одной из гарантий независимости и самостоятельности судей во время постановлении решения. Нарушение этого принципа расценивается как существенное нарушение закона и может повлечь отмену решения (ст.20 КоАП).

После анализа судьей, должностным лицом показаний лиц, всех материалов и других доказательств, имеющихся в деле, выполнения необходимых процессуальных (судебных) действий и разрешения ходатайств, должны окончательно установить следующее (ст. 649 КоАП):

- было ли совершено административное правонарушение;
- виновно ли данное лицо в его совершении;
- подлежит ли оно административной ответственности;
- имеются ли обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность;
- причинен ли имущественный ущерб.

При вынесении решения судья, должностное лицо, оценив указанные доказательства, должны правильно применить к лицу, привлекаемому к ответственности пункт, часть статьи, статью КоАП, за совершенное правонарушение и обоснованно определить меру

наказания.

Свое решение судья, должностное лицо выносят в составленном постановлении, состоящее из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной части.

Понятие постановления судьи, должностного лица. Решение судьи, должностного лица, завершающий рассмотрение дела по существу по делам об административных правонарушениях, также по делам особо искового производства (судебный порядок оспаривания постановлений органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях) выносится в виде постановления. Оно излагается в письменном виде судьей, председательствующим коллегиального органа, должностным лицом в совещательной комнате и может быть написано от руки, исполнено машинописным способом или компьютерным способом в одном экземпляре и подписано председательствующим или судьей, должностным лицом, участвующими в разрешении дела.

Текст решения должен содержать убедительный и исчерпывающий ответ по существу рассмотренного дела, составлено и изложено грамотно, на языке судопроизводства, который устанавливается в соответствии ч. 4 нормативного постановления ВС РК от 11 июля 2003 г № 5 «О судебном решении»

Постановление ***- это акт судебной, государственной власти, представляющие собой письменные суждения или волеизъявление судьи должностного лица в ходе производства по делу об административных правонарушениях и принятия на основе административного (гражданского) процессуального законодательства властных полномочий к участникам процесса в виде индивидуального процессуального конкретного акта.***

Такими актами судьи, должностного лица по административным делам являются, определение, постановление, а также законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения судей, должностных лиц, которые обязательны для всех без исключения государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, других юридических лиц, должностных лиц и граждан и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РК.

Как было сказано, одним из видов решений судьи, должностного лица применяемых ими в процессе производства по административным делам в судах, органах государственной власти является постановление. Постановление судьи, должностного лица – правовой акт правосудия, государственной власти. Окончательный вывод судьи, должностного лица содержащийся в постановлении, придает ему властный, бесспорный и общеобязательный характер. За нарушение указанных в постановлении предписаний законом предусмотрены наложение штрафа в административном порядке, принудительное исполнение, а в крайних случаях привлечение к уголовной ответственности. Поскольку постановление носит общеобязательный характер, оно обязательно не только для участников процесса, но и для всех органов государственной власти, юридических и должностных лиц. С вынесением постановления судьи, должностного лица заканчивается само производство по делу об административном правонарушении.

§ 7. Форма и содержание постановления по делу о наложении административного взыскания (ст. 651 КоАП)

Во вводной части постановления по делу об административном правонарушении должны быть указаны:

1)должность, фамилия, инициалы судьи, должностного лица, наименование и состав коллегиального органа, вынесшего постановление;

2) дата и место рассмотрения дела;

3)сведения о лице, а отношении, которого рассмотрено дело:

а) для физического лица — фамилия, имя, отчество, дата рождения, место жительства, наименование и реквизиты документа, удостоверяющего личность, регистрационный номер налогоплательщика, сведения о регистрации по месту жительства, место работы, других лиц, участвующих в деле, их процессуальное положение;

б) для юридического лица — наименование, организационно-правовая форма (устав, положение ТОО, АО), местонахождение, номер и дата государственной регистрации в качестве юридического лица, регистрационный номер налогоплательщика и банковские реквизиты, и другие документы, характеризующие это лицо.

3-1) язык производства по рассматриваемому делу (казахский, русский);

4) статья КоАП, предусматривающая ответственность за административное правонарушение;

В описательной части пишутся:

1) краткое изложение, обстоятельства, совершенного правонарушения, установленные при рассмотрении дела;

2) объяснение лица, привлекаемого к ответственности, потерпевшего и других лиц, участвующих в деле;

3) заявленные требования прокурора, потерпевшего о взыскании нанесенного ущерба, вреда;

В мотивировочной части постановления должны быть указаны :

1) обстоятельства дела, установленные судьей, должностным при рассмотрении дела (ч. 5 ст. 651 КоАП);

2) доказательства, на которых основаны выводы судьи, должностного лица;

3) о правах и обязанностях сторон; представить доказательства;

4) объяснения сторон, показания свидетелей, вещественные доказательства, заключение экспертизы, протоколы процессуальных действий и иные документы.

5) доводы, по которым судья, должностное лицо отвергает те или иные доказательства, законы, которыми руководствовался судья, должностное лицо;

6) материальный закон, примененный судьей, должностным лицом к действиям (бездействию) лица, привлекаемого к административной ответственности и процессуальные нормы, которыми руководствовался суд.

В резолютивной части постановления указываются решение по делу. *Она* должна содержать краткий и окончательный вывод судьи, должностного лица, вытекающий из установленных в мотивировочной части фактических обстоятельств. Судья, должностное лицо обязано четко и понятно сформулировать свои выводы о виновности лица, совершившего административное правонарушение, чтобы не было неясностей и споров при исполнении постановления.

В случае соединения в одно производство двух и более дел об административных правонарушения, возбужденных в отношении одного и того же лица, в резолютивной части постановления должно быть указано:

- что именно постановил судья, должностное лицо по каждому правонарушению;
- кто, какие конкретные действия совершил в этих правонарушениях.

Содержание резолютивной части постановления по отдельным категориям дел должно соответствовать нормам материального и процессуального права, регулирующим рассматриваемые отношения., в частности:

1) по делам о наложении штрафа на физическое или юридическое лицо, судья, должностное лицо, вынося постановление должен указать в резолютивной части постановления цифрами и словами размер взыскиваемого штрафа, в случаях и пределах, предусмотренной статьей особенной части КоАП,, в размере, соответствующим определенному количеству месячного расчетного показателя, устанавливаемого а в соответствии с законодательным актом, действующим на момент наложения административного взыскания. (ч.1 ст.48 КоАП);

2) в случае наложения взыскания в виде возмездного изъятия предмета, явившегося

орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, судья должен указать, что они принудительно изымаются с последующей реализацией в порядке, предусмотренном для исполнения судебных актов. Виновному должно быть разъяснено, что вырученная от реализации такого предмета сумма передается судебным исполнителем собственнику за вычетом расходов по его продаже. Следует отметить, что возмездное изъятие может применяться только за умышленное правонарушение в случаях предусмотренных, соответствующей статьей особенной части КоАП в качестве административного взыскания (ст. 49КоАП);

3) взыскания в виде конфискации предмета, явившемся орудием или непосредственным объектом административного правонарушения, а также имущества, полученного вследствие совершения административного правонарушения, должны применяться только судьей, в случаях, когда она предусмотрена соответствующей статьей особенной части КоАП, в качестве административного наказания (ч.4 ст. 50 КоАП);

4)при наложении взыскания в виде лишения специального права судья должен указать ,на какой срок виновный лишается специального права, поскольку по закону можно применить такое взыскание на срок не менее одного месяца и не более двух лет. При этом учитываются обстоятельства характеризующие тяжесть совершенного правонарушения и личность виновного.

Следует отметить, что лишение права управления транспортными средствами судья не вправе применить к лицам, которые пользуются этими средствами в связи с инвалидностью, за исключением случае управления в состоянии опьянения и в других случаях предусмотренных ст. 51 КоАП;

5) при вынесении решения об административном выдворении за пределы Республики Казахстан должен указываться *разумный срок*, в течении которого иностранец, или лицо без гражданства должны покинуть территорию РК.

В резолютивной части постановления должны также указываться конкретные меры административного взыскания, примененные судьей, должностным лицом, к лицам виновным в совершении отдельных административных правонарушений, поскольку в особенной части КоАП за некоторые виды правонарушений, содержаться альтернативные меры взыскания, такие как штраф и предупреждение, штраф и лишение или приостановление лицензии, штраф и конфискация предмета, орудий совершения правонарушения или имущества и т..п.

Если при решении вопроса о наложении взыскания за административное правонарушение судьей одновременно решается вопрос *о возмещении виновным имущественного ущерба*, то в резолютивной части постановлении должны быть указаны размер ущерба, подлежащего взысканию, срок и порядок его возмещения.

Также в постановлении по делу об административном правонарушении должны быть решены вопросы об изъятых вещах и документах, находившихся при физическом лице, об изъятых документах и имуществе, принадлежащих юридическому лицу. Так, например:

1)предметы, явившиеся орудиями совершения или непосредственными объектами административного правонарушения и принадлежащие физическому или юридическому лицу, привлеченному к административной ответственности, в случаях, предусмотренных санкциями норм особенной части раздела 2 КоАП, должны быть конфискованы либо переданы в соответствующие учреждения, или уничтожены, в остальных случаях возвращены по принадлежности;

2)вещи, запрещенные к обращению, должны быть переданы в соответствующие учреждения или уничтожаются;

3)вещи, не представляющие ценности и не могущие быть использованными, должны быть уничтожены, а в случаях ходатайства заинтересованных лиц могут быть выданы им;

4)документы, являющиеся вещественными доказательствами, должны быть оставлены в деле в течение всего срока его хранения либо переданы заинтересованным лицам.

Постановление коллегиального органа принимается простым большинством голосов

членов коллегиального органа, присутствующих на заседании. В случае равенства голосов голос председательствующего является решающим, и постановление считается принятым.

Необходимо отметить, что судья, должностное лицо в своем постановлении должны указать в резолютивной части соответствующий порядок и срок исполнения постановления, в случаях обращения постановления к исполнению, должен принять меры к обеспечению его исполнения.

Постановление по делу об административном правонарушении подписывается судьей, председательствующим в заседании коллегиального органа, должностным лицом, вынесшим постановлении.

Постановление суда оглашается немедленно, публично всегда, даже в случае, когда дело рассматривалось в закрытом судебном заседании. Постановление суда присутствующие в зале выслушивают стоя.

Копия постановления должна быть, немедленно вручена физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему, законному представителю физического лица, а также уполномоченному органу (должностному лицу), возбудившему дело об административном правонарушении, по их просьбе. В случае отсутствия указанных лиц копия постановления должны быть выслана по почте в *течение трех дней со дня его вынесения*.

В случае вынесения постановления об административном аресте копия постановления должна быть немедленно направлена прокурору (ст. 652 КоАП).

По делам об административных правонарушениях, предусматривающих ответственность за стрельбу из огнестрельного оружия, взрыв пиротехнических устройств в населенных пунктах (ст. 332 КоАП) или за нарушение правил хранения, использования или перевозки гражданского, служебного оружия, патронов к нему, в отношении лица, которому огнестрельное оружие, а также боеприпасы вверены в связи с выполнением служебных обязанностей или переданы во временное пользование организацией (ст. 369 КоАП), копия постановления должна быть направлена соответствующей организации.

Виды постановления. В соответствии ст. 650 КоАП, по рассмотренному делу об административном правонарушении, судья, орган (должностное лицо) может вынести одно из следующих постановлений (ст. 650 КоАП):

1)о наложении административного взыскания;

2) о прекращении производства по делу;

3)о передаче дела на рассмотрение судье, органу (должностному лицу), правомочному налагать за данное административное правонарушение взыскание иного вида или размера, а также о передаче дела на рассмотрение по месту учета транспортного средства (судна, в том числе маломерного), в случаях, предусмотренных статьей 642 настоящего Кодекса;

4) о принудительном исполнении постановления о наложении штрафа

Постановление о прекращении дела. Постановление о прекращении производства по делу выносится при обстоятельствах, исключающих производство по делу, предусмотренных статьей 580 КоАП, в случаях:

1)отсутствия события административного правонарушения;

2)отсутствия состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения нарушения возраста, предусмотренного ст. 32 КоАП, для привлечения к административной ответственности, или невменяемости физического лица, совершившего противоправное действие (ст. 33 КоАП;

3)отмены закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность;

4) утраты силы закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность вследствие признания их Конституционным Советом Республики Казахстан не соответствующим Конституции Республики Казахстан;

5)истечения сроков давности привлечения к административной ответственности;

6)наличия по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к административной

ответственности, постановления судьи, органа (должностного лица) о наложении административного взыскания либо неотмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении, а также наличие по тому же факту постановления о возбуждении уголовного дела;
7} смерти физического лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Производство по делу об административном правонарушении прекращается по основанию, и в случае, когда причинение вреда является правомерным либо деяние совершено при обстоятельствах, исключающих административную ответственность в случае :

- передачи материалов дела соответствующим органам для решения вопроса о привлечении лица к дисциплинарной ответственности в соответствии со статьей 35 КоАП;
- необходимой обороне, т.е. при защите личности, жилища, собственности, земельного участка и других прав обороняющегося или иных лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от противоправного посягательства путем причинения, посягающему лицу вреда (ст.38 КоАП);
-задержании лица, совершившего противоправное посягательство , для доставления этого лица государственным органам и пресечения возможности совершения им новых посягательств (ст. 39 КоАП);
-причинения вреда охраняемым КоАП интересам в состоянии крайней необходимости, т. е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей жизни, здоровью, правам и законным интересам данного лица или иных лиц, интересам общества и государства (ст. 40 КоАП);
-причинение вреда охраняемым КоАП интересам при обоснованном риске, если указанная цель не могла быть достигнута не связанным с риском действиями (бездействием) и лицо, опустившее риск предприняло достаточные меры для предупреждения вреда охраняемым зоном интересам (ст. 41 КоАП);
- физическом или психическом принуждении, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями ли бездействием (ст.42 КоАП)
- совершения деяния лицом, действовавшим во исполнении обязательного для него приказа или распоряжения. Административную ответственность за совершение такого деяния несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение (ст. 43 КоАП).

Производство по делу об административном правонарушении может быть также прекращено по обстоятельствам, позволяющим не привлекать к административной ответственности в соответствии:

- ст. 67КоАП (в связи с деятельным раскаянием);
- ст.,68 КоАП (в связи с истечение срока давности);
- в случае передачи материала прокурору, органу предварительного следствия или дознания в связи с наличием в деянии признаков состава преступления, предусмотренного уголовным законодательством (ст. 581 КоАП).

Протокол судебного заседания. В случаях рассмотрения административных правонарушений, подведомственных в соответствии со ст. 541 КоАП судье, по делу должен вестись протокол судебного заседания. Протокол судебного заседания является процессуальным документом, в котором в письменной форме фиксируется ход и результаты процессуальных действий, осуществляемых судом при разбирательстве административных дел. Протокол представляет собой один из видов доказательств рассмотренного дела. В протоколе проводится запись выступлений и показаний участников процесса, демонстрация вещественных доказательств и результаты принятых по ним решений и всего другого происходящего в судебном заседании, имеющих отношение к делу. Значение протокола определяется тем, что он служит основным источником информации относительно содержания исследованных судом доказательств, а также соблюдения порядка проведения судебного разбирательства участниками судебного заседания. Если исследованные судом какие – либо доказательства не получило отражение в протоколе судебного заседания, то

ссылка на эти доказательства не могут быть положены в обоснование решения. Кроме того, отсутствие в материалах дела протокола судебного заседания служит безусловным основанием к отмене принятого по этому делу решения суда.

Следует отметить, что в кодексе об административных правонарушениях РК нет специальной главы или статьи, посвященной протоколу судебного или иного заседания. Однако из смысла ст. 541 КоАП судьи при рассмотрении административных дел наряду с КоАП применяют и нормы гражданского процессуального законодательства. Статья 255ГПК предусматривает ***обязательность ведения протокола***, чтобы о каждом судебном заседании суда, а также о каждом отдельном процессуальном действии, совершенном вне заседания, составлялся протокол.

Согласно ст. 256 ГПК протокол судебного заседания или отдельного процессуального действия, совершенного вне заседания, должен отражать все существенные моменты разбирательства дела или совершения отдельного процессуального действия. В протоколе должны быть указаны:

1)год, месяц, число и место судебного заседания;

2)время начала и окончания судебного заседания;

3)наименование суда, рассматривающего дело, фамилии и инициалы судьи, секретаря судебного заседания и судебного пристава;

4)наименование дела;

5)сведения о явке лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;

6)сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, представителям, а также переводчику, экспертам и специалистам их процессуальных прав и обязанностей;

7)распоряжения судьи и определения, вынесенные судом в зале судебного заседания;

8)заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей;

9)показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений, пояснения специалистов;

10) сведения об оглашении документов, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания звукозаписей, просмотра видеозаписей, киноматериалов;

11) содержание вопросов и ответов, имевших место в зале судебного заседания;

12) сведения об оглашении и разъяснении содержания постановлений и определений, разъяснении порядка и срока их обжалования;

13) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, прав на ознакомление с протоколом и подачи на него замечаний;

14)дата составления протокола.

Составление протокола. Записи в протоколе ведет секретарь судебного заседания, который от начала и до конца разбирательства должен полно и объективно отразить в нем весь ход происходящих событий в судебном заседании. Основная ответственность за правильное составление протокола лежит на председателе судебного заседания. Протокол подписывается председательствующим и секретарем. В случае внесения изменений, поправок и дополнений в протокол судебного заседания, они должны быть оговорены и удостоверены их подписями .

Протокол может быть изготовлен рукописным или машинописным (компьютерным) способом. Для обеспечения полноты составления протокола могут использоваться средства звукозаписи и (или) стенографирование. Содержание стенограммы и (или) звукозаписи должно быть отражено в протоколе судебного заседания. Стенограмма должна быть приобщена к протоколу судебного заседания, а его звукозапись должна храниться в деле до вступления решения суда в законную силу. В протоколе производится запись о применении этих средств.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе ходатайствовать об оглашении какой-либо части протокола, о занесении в протокол сведений об обстоятельствах, которые они считают существенными для дела.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не *позднее трех дней* после окончания судебного заседания, а протокол об отдельном процессуальном действии - *не позднее следующего дня* после его совершения. По сложным делам изготовление и подписание протокола судебного заседания может быть осуществлено в более длительный срок, но не позднее, чем *через десять дней* после окончания судебного заседания.

Стороны могут использовать протокол для обоснования апелляционных жалоб и проч. Именно поэтому у лиц, участвующих в деле, есть право знакомиться с протоколом, ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела, подавать замечания на протокол.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться с протоколом и в течение *пяти дней* с момента его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неправильности и неполноту.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья - председательствующий, в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность. В случае, несогласия судьи с поданными замечаниями они должны быть рассмотрены в судебном заседании с участием лица, подавшего замечания на протокол. По результатам рассмотренных замечаний судья составляет определение, в котором должен указать на подтверждение правильности замечаний, либо об отклонении замечаний полностью или частично. Поданные замечания, во всяком случае, приобщаются к делу. Замечания на протокол должны быть рассмотрены судом *в течение пяти дней* со дня их подачи.

В случае, когда председательствующий по делу по каким-либо объективным причинам не может рассмотреть замечания на протокол, они приобщаются к материалам дела.

Тема. Прокурорский надзор в производстве по делам об административных правонарушениях

---

§ 1. Понятие прокурорского надзора по делам об административных правонарушениях

В соответствии со ст. 1 Закона РК от 21 декабря 1995 г «О прокуратуре Республики Казахстан», Прокуратура РК - государственный орган, осуществляющий высший надзор за точным и единообразным применением законов, указов Президента РК иных нормативных правовых актов РК на территории Республики, за законностью оперативно - розыскной деятельности, дознания, следствия, административного и исполнительного производства.

Принятый Кодекс РК об административных правонарушениях от 30 января 2001 г. значительно расширил полномочия прокурора в сфере преследования лиц, совершивших административные проступки. В производстве по делам об административных правонарушениях надзор за точным и единообразным исполнением законов осуществляет Генеральный прокурор РК и подчиненные ему прокуроры (ст.582 КоАП).

В статье 40 Закона «О Прокуратуре» говорится, что прокуратура осуществляет надзор за законностью административного производства в целях:

1)обеспечения точного единообразного применения законодательства об административных правонарушениях, а также при рассмотрении административных дел мер взыскания за совершенное административное правонарушение;

2) восстановленных нарушенных прав и законных интересов человека и гражданин, должностных лиц и организаций при применении законодательства об административных правонарушениях;

3) принятие мер к виновным в нарушении законности при применении законодательства об административных правонарушениях.

Полномочия прокурора при рассмотрении судами дел об административных правонарушениях закреплены в общем виде в ст. 599 КоАП и предусматривают его право: участвовать в производстве по делам об административном правонарушении; представлять и исследовать доказательства; излагать суду, органу (должностному лицу), рассматривающему дело, свое мнение о виновности лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении; высказывать суду, органу (должностному лицу), рассматривающему дело, предложение о применении положений закона и наложении административного взыскания либо освобождении от него, а также по другим вопросам, возникающих в процессе рассмотрения дела.

Круг полномочий, определяющий прокурора как участника рассматриваемого производства, законодательно определен тем, что в случае необходимости его участия в рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним лицом, а также правонарушения, влекущего административный арест, он должен быть извещен о месте и времени рассмотрения этого дела. В отсутствии прокурора на процессе, такое дело может быть рассмотрено лишь в случае, когда имеются данные, о своевременном извещении прокурора о месте и времени рассмотрения дела и если от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела (ст. 599 ч. 2 КоАП)

Прокурор, участвуя в рассмотрении дела об административном правонарушении вправе также, давать заключение по вопросам, возникающим во время рассмотрения дела, и реализуя его, выступает в роли представителя надзорного органа дающего правовую оценку различным юридическим фактам, тем самым помогает разрешить спорные с юридической точки зрения вопросы, а также, чтобы не допустить принятие судом незаконных решений. Участие прокурора в административном процессе, обусловлено направлением им в суд, постановления о возбуждении административного дела. По аналогии с рассмотрением судами гражданских дел, в суде. Помощники прокурора района и прокуроры отдела прокуратуры города могут выступать в качестве участника процесса при рассмотрении административных дел в суде.

Осуществляя надзор за законностью административного производства, прокурор в соответствии со ст. 41 Закона «О прокуратуре»имеет право:

1)истребовать от уполномоченных должностных лиц и организаций сведения, документы и дела об административных правонарушениях;

2) рассматривать жалобы на действия и решения должностных лиц и органов, в компетенцию которых входит рассмотрение дел об административных правонарушениях и наложение взысканий»

3) проверять законность административного задержания и ареста граждан, а также обоснованность иных мер воздействия за административные правонарушения;

4) принимать участие в рассмотрении дел об административном правонарушении, заявлять ходатайства. Давать заключения по вопросам, возникающим во время рассмотрения дела;

5) проверять исполнение постановлений о наложении административного взыскания;

6)принимать меры к привлечению к ответственности должностных лиц, допустивших нарушения прав и свобод граждан, законных интересов юридических лиц и государства;

7) возбуждать производства по делам об административных правонарушениях;

8) совершать другие предусмотренные законом действия

Следует отметить, что акты прокурора по обеспечению законности административного производства нашли свое отражение в ст. 583 КоАП, и наделяют прокурора широкими полномочиями по обеспечению законности производства по делам об административных правонарушениях.

В соответствии с этими полномочиями прокурор по результатам проверок производства по делам об административных правонарушениях вправе:

1) вносить в суд, иному уполномоченному органу или его должностному лицу протест на

постановление по делу об административном правонарушении независимо от участия его в деле:

2)давать письменные указания уполномоченным должностным лицам и органам (кроме суда) о производстве дополнительной проверки;

3)требовать от уполномоченных органов проведения проверки в подконтрольных или подведомственных им организациях;

4)в установленных законом случаях прекращать производство об административном правонарушении;

5)приостанавливать исполнение постановления об административном взыскании;

6) выносить постановление об освобождении лица, незаконно подвергнутому административному задержанию;

7)выносить постановление или требование о снятии любых мер запретительного или ограничительного характера, наложенных должностными лицами полномочных государственных органов в связи с исполнением своих обязанностей в случаях нарушения прав и законных интересов физических, юридических лиц и государства;

8)выносить постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

Постановление прокурора об освобождении лица, незаконно подвергнутого административному задержанию, или требование о снятии любых мер запретительного или ограничительного характера, наложенных должностными лицами полномочных государственных органов в связи с исполнением своих обязанностей в случаях нарушения прав и законных интересов физических, юридических лиц и государства, подлежат немедленному исполнению. Должностные лица, виновные в задержке исполнения указанных актов прокурора, несут ответственность, установленную законом.

Согласно ст. 637 КоАП прокурор вправе выносить постановление о возбуждении дел об административных правонарушениях, посягающих на права личности предусмотренных статьями 80-87; безопасности охраны труда избирательных прав граждан (ст. 89 -101-1); за незаконное вмешательство в предпринимательскую деятельность (ст. 151); нарушение законодательства РК о средствах массовой информации (ст.342, 343 -344, 352); издание незаконного правового акта (353,); незаконная передача контрольных и надзорных функций (ст.356-1);нарушение порядка выдачи лицензии, специального разрешения на занятие предпринимательской деятельностью (ст.357-3); нарушение законодательства об административном надзоре (ст. 366; нарушение законодательства о свободе вероисповедании и религиозных объединений (ст.375); отказ, непредставление, несвоевременное представление, сокрытие, приписка и другие искажения данных правовой статистики и специальных учетов (ст. 381-1); проявление неуважения к суду (ст. 513); неуведомление или несвоевременное уведомление прокурора (ст. 521-1);незаконное ношение форменной одежды со знаками различия, символикой государственных военизированных организаций, правоохранительных или контролирующих органов (ст.531); непринятие мер руководителями государственных органов по борьбе с коррупцией (ст.537 КоАП).

Статья 583 ч.1 п..8 КоАП говорит о том, что при осуществлении прокурорского надзора за соблюдением Конституционных прав и свобод граждан и исполнением законов, действующих на территории РК, прокурор вправе возбудить дело, помимо правонарушений, указанных в законе (ст. 637 КоАП), об иных административных правонарушениях, т.е. о любом другом административном правонарушении, лишь бы они содержали признаки административного правонарушения (ст. 635 КоАП)

Таким образом, в сфере внимания прокурора находится все законодательство, предусматривающее ответственность за совершение административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена на всех категорий граждан, в том числе и на должностных и юридических лиц.

Вместе с тем, необходимо знать, что согласно ст. 28 ч.2 Закона «О прокуратуре», *прокуратура при осуществлении прокурорского надзора за исполнением законов, не должна подменять другие государственные органы и не вмешивается в деятельность организаций и*

частную жизнь граждан. Это говорит о том, что при вынесении прокурором постановления о возбуждении производства по делу об административном правонарушении в обычных условиях, кроме прямого указания в КоАП, является для прокурора *мерой исключительной*. Такая возможность прокурорского реагирования возникает в случаях, когда уполномоченное на то должностное лицо органа государственной власти, *не в состоянии или не желает*, по тем или иным причинам возбуждать административное дело для привлечения к административной ответственности правонарушителя.

Функция надзора за законностью деятельности органов (должностных лиц) при производстве по делам об административных правонарушениях за прокурором также предусмотрена в КоАП. Вместе с тем, в КоАП нет норм, предусматривающих прокурорский надзор за деятельностью судов при рассмотрении ими административных дел.

Прокурору предоставлено право, вносить в суд, иному уполномоченному органу или его должностному лицу протест на постановление по делу об административном правонарушении независимо от его участия в деле.

Статья 655 КоАП предусматривает, что не вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении, или последующее решение вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление могут быть опротестованы прокурором в течение десяти дней со дня вручения копии постановления.

Десятидневный срок в случае его пропуска по уважительным причинам по ходатайству прокурора может быть восстановлен соответствующим судьей. В рамках участия прокурора в рассмотрении такого протеста он вправе заявлять ходатайства и отводы, а также давать заключения по возникающим во время рассмотрения протеста вопросам.

Постановление судьи специализированного районного и приравненного к нему административного суда о наложении административного взыскания опротестовывается прокурором в суд высшей инстанции. При этом, протест прокурора на постановление по делу об административном правонарушении направляется судье, в орган (должностному лицу), вынесший постановление по делу, которые обязаны *в трехдневный срок* со дня поступления протеста направить их со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу).

В случае, опротестования постановления по делу о факте проявления неуважения к суду, суд прилагает к постановлению выписку из протокола судебного заседания в части установления указанного факта, протест должен быть внесен непосредственно в суд, вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу), уполномоченный их рассматривать. Протест прокурора на постановление судьи о наложении взыскания в виде административного ареста направляется в вышестоящий суд *в день получения жалобы, протеста* (ст. 656 КоАП). Принесение протеста на постановление судьи специализированно районного и приравненного к нему административно суда влечет за собой необходимость участия прокурора в пересмотре оспариваемого решения. В рассмотрении дела по протесту прокурора могут участвовать прокурор, его заместитель, старшие помощники и помощники прокурора соответствующей прокуратуры.

Статья 672 КоАП предусматривает право прокурора опротестовывать вступившее в законную силу постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенных судьей специализированного районного и приравненного к нему административно суда, определения коллегий председателей специализированных районных и приравненного к нему административных судов, судей вышестоящих судов.

При этом полномочиями по принесению протеста на постановления по делам об административных правонарушениях и определений по результатам рассмотрения жалобы, протеста на них *обладают Генеральный Прокурор, его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры и их заместители* (ст. 674КоАП).

Прокурор имеет право приостановить исполнение постановления о наложении административного взыскания на время проверки их законности, давать письменные указания уполномоченным должностным лицам и органам (кроме суда) о производстве дополнительной

проверки. По результатам проверки прокурор вносит протест соответствующему органу об отмене или изменении постановления или отменяет приостановление исполнения постановления.

Принесение прокурором протеста приостанавливает исполнение постановления до рассмотрения протеста. Согласно ст. 659 КоАП, судья, вынесший постановление о назначении административного взыскания, обязан приостановить исполнения постановления в связи с принесением в установленный срок протеста на вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении до рассмотрения протеста. Однако это правило не относится к постановлениям о наложении административного взыскания на месте совершения административного правонарушения в виде административного ареста.

Если рассмотрение протеста не относится к компетенции судьи, которому опротестовано постановление по делу об административном правонарушении, протест направляется по подведомственности.

Следует отметить, что принесение протеста Генеральным Прокурором, его заместителями, прокурорами областей и приравненными к ним прокурорами и их заместителями на постановление об административном аресте, *вступившем в законную* силу, **не приостанавливает** исполнение этого постановления.

Существенной особенностью участия прокурора в надзорной инстанции является то, что по протесту Генерального прокурора Республики Казахстан и его заместителей в Коллегии Верховного суда Республики Казахстан должны быть проверены законность и обоснованность вступившего в законную силу постановления по любому делу об административном правонарушении, а равно определения (постановления) и по результатам рассмотрения протеста на постановление пересмотр принятого решения (ст. *676 КоАП).*

Необходимо отметить, что только Генеральному прокурору Республики Казахстан и его заместителю предоставлено право, вносить соответствующее представление в Сенат или Мажилис Парламента Республики Казахстан,. Президенту РК, *в* Центральную избирательную комиссию РК *д*ля получения согласия на привлечение к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, привод, направлении дела об административном правонарушении в суд, а также решения вопроса о необходимости принудительного доставления в суд, в орган (к должностному лицу) уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях:

1) депутата Сената или Мажилиса Парламента Республики Казахстан;
2) кандидатов в президенты, в депутаты Парламента;
3) Председателя или членов Конституционного Совета Республики Казахстан;
4) судьи РК;
5)Генерального прокурора РК.

Кроме того, согласно требованиям международных договоров и правовых актов при выполнении процессуальных действий по административным делам Генеральному прокурору отводится значительная роль по согласованию и запрашиванию от глав дипломатических представительств и консульств разрешения о даче показаний по административным делам от их сотрудников, членов семей, или доступа в резиденции главы дипломатического представительства, помещения, занимаемые дипломатическим представительством, жилые помещения членов дипломатического персонала и членов их семей, к имуществу, находящееся у них, и средствам передвижения, для получения доказательств по делам об административных правонарушениях..

Тема 12. Производство по пересмотру не вступивших в законную силу

постановлений по делам об административных правонарушениях

§ 1. Сущность и значение пересмотра постановлений по делам об административных правонарушениях

Одной из форм проверки не вступивших в законную силу постановлений судьи, вышестоящего органа (должностного лица) является их пересмотр в вышестоящей инстанции или апелляционное производство. Слово «апелляция» латинского происхождения означающее «обращение, жалоба».

Пересмотр не вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях (апелляционное производство) – это стадия административного процесса по пересмотру не вступившего в законную силу постановлений судьи специализированного районного и приравненного к нему административного суда о наложении административного взыскания, вышестоящим судом, органом (должностным лицом).

В нормативном постановлении Верховного Суда РК от 26 ноября 2004 года № 18 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об административных правонарушениях» говорится, что несоблюдение принципов законодательства об административной ответственности, предусмотренные статьей 8 КоАП, влечет признание состоявшегося производства по делу об административном правонарушении недействительным, отмену вынесенных в ходе такого производства решений либо признание при этом материалов, не имеющих силы доказательства.

Производство по делу об оспаривании постановлений органов и должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, ведется судом в порядке особого производства, предусмотренного главой 26 ГПК с применением норм КоАП.

По правилам главы 39 КоАП судами осуществляется рассмотрение и разрешение жалоб на постановление (протокол) по делам об административном правонарушении, вынесенное должностными лицами органов государственной власти, руководителями коммерческих организаций, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд, лицами, к которым были применены меры административного взыскания. К ним закон относит, лицо, в отношении которого вынесено постановление о наложении административного взыскания, потерпевший, представители физического и юридического лица, защитник (ст. 584 -588 КоАП)

Жалоба на постановление по делу об административном взыскании направляется должностному лицу органа, вынесший постановление по делу, который обязан в *трехдневный срок* со дня поступления жалобы, или протеста, направить их в свою очередь со всеми материалами дела, в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу.

Жалоба, протест прокурора на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана по подсудности непосредственно в районный суд.

Следует отметить, что согласно ч. 4 ст. 656 и ч. 4 ст. 663 КоАП порядок подачи и рассмотрения жалоб, протестов на постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное органом (должностным лицом), уполномоченным налагать административные взыскания, **определяется гражданским процессуальным законодательством.** Кроме того, дела об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 541 КоАП рассматриваются только судьями специализированных районных и приравненных к ним судами. В этой связи, в случаях пересмотра постановления судьи, должностного лица о наложении административного взыскания в вышестоящем суде, этот пересмотр можно назвать производством в апелляционной инстанции. Стадия производства в апелляционной инстанции относится к числу контрольных функций

вышестоящего суда, задачами которой являются:

-обнаружение ошибок, допущенных судами, должностными лицами при рассмотрении и разрешении административных дел;

- принятие предусмотренных законом мер по устранению выявленных ошибок путем отмены или изменения, не вступившего в законную силу постановлений судьи, должностного лица.

Сущность института обжалования, опротестования в суд апелляционной инстанции заключается в следующем: он является важной гарантией против незаконного и необоснованного вынесения постановления;

-он выступает гарантией прав и законных интересов лица, на которое наложено административное взыскание, потерпевшего и других лиц, участвующих в деле;

-является стадией формирования единой судебной политики, способствует повышению качества рассмотрения дел, и тем самым укрепления законности;

-является формой судебного контроля за деятельностью нижестоящих судов, органов, уполномоченных налагать административные взыскания, формирует единообразное применение закона на всей территории РК;

- он обеспечивает реализацию воспитательного предупредительно воздействия на граждан.

Сущность апелляционного производства заключается во вторичном рассмотрении дела по существу и проверке судом апелляционной (второй) инстанции не вступившего в законную силу судебного постановления с целью устранения юридических и фактических ошибок указанных в жалобе истца или ответчика либо протесте прокурора.

В соответствии с правилами, предусмотренными ст. 655 КоАП право на жалобу и протест на постановление судьи, должностного лица имеют:

- лицо (физическое и юридическое) в отношении которого наложено административное взыскание:

- потерпевший их законные представители;

- защитник.

Право на обжалование принадлежит также и представителю потерпевшего, но при условии, что указанное полномочие специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом. Данное условие не распространяется на законных представителей.

Прокурор, вправе принести протест на не вступившее в законную силу постановление судьи, должностного лица в случае, если они участвовали в рассмотрении дела. Под участием в деле понимается обращение прокурора в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан.

Генеральный прокурор Республики Казахстан и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры и их заместители, прокуроры районов и приравненные к ним прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе опротестовать судебное решение независимо от участия в рассмотрении дела.

Предметом апелляционного рассмотрения являются: жалоба, протест на постановление судьи суда первой инстанции, в ходе которой по имеющимся в деле материалам проверяется правильность установления фактических обстоятельств дела, применения и толкования корм материального права, а также соблюдение при рассмотрении и разрешении дела норм гражданского процессуального закона (ст. 34 7 ГПК).

Постановление судьи специализированного районного и приравненного к нему административного суда о наложении административного взыскания может быть обжаловано, опротестовано согласно ст. 655 КоАП*:*

1) *в вышестоящий суд;*

Вынесенное органом (должностным лицом) постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано, опротестовано:

---

1) в вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу);

2) в специализированный районный и приравненный к нему административный суд по месту нахождения органа (должностного лица).

Постановление по делу о факте проявления неуважения к суду, со стороны присутствующего в процессе лица, вынесенное судьей (судом) непосредственно в ходе судебного разбирательства, может быть *обжаловано, опротестовано в суд вышестоящей* инстанции. Следует отметить, что Постановления коллегии Верховного Суда, вынесенные на заседании суда по делу о факте проявления неуважения к суду, пересмотру не подлежат (ч.2-1 ст.655 КоАП).

§2. Порядок, срок обжалования, опротестования постановления и их подготовка к рассмотрению судьей, высшим органом, должностным лицом

Порядок обжалования, опротестования постановления. В соответствии ст. 656 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении направляется судье, в орган (должностному лицу), вынесший постановление по делу, которые обязаны *в трехдневный срок* со дня поступления жалобы, протеста направить их со всеми материалами дела в вышестоящий суд, вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу)

В случае обжалования, опротестования постановления по делу о факте проявления неуважения к суду жалоба, протест направляется в суд вышестоящей инстанции, в соответствии с частью 2-1 статьи 655 КоАП. В таких случаях, суд прилагает к постановлению выписку из протокола судебного заседания, в части установления факта проявления неуважения к суду со стороны присутствующего в процессе лица.

Жалоба может быть подана, а протест внесен непосредственно в суд, вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу), уполномоченный их рассматривать.

Необходимо отметить, что жалоба, протест на постановление судьи о наложении взыскания в виде административного ареста подлежат направлению *в вышестоящий суд* в день получения жалобы, протеста.

Если рассмотрение жалобы, протеста не относится к компетенции судьи, которому обжаловано, опротестовано постановление по делу об административном правонарушении, жалоба, протест направляется по подведомственности.

Срок обжалования, опротестования постановления по делу об административном правонарушении. В соответствии со статьей. 657КоАП жалоба, протест на постановление по делу об административном правонарушении могут быть поданы *в течение десяти дней со дня вручения копии постановлении*. Если физическое и юридическое лицо, в отношении которого наложено административное взыскание, потерпевший их законные представители, защитник, не участвовали в рассмотрении дела,— *со дня ее получения.*

В случае пропуска десятидневного срока на подачу жалобы, протеста по уважительным причинам этот срок по заявлению лица, в отношении которого вынесено постановление о наложении административного взыскания, может быть восстановлен судом, органом (должностным лицом), правомочным рассматривать жалобу.

В течение срока на обжалование, протеста, до принятия вышестоящим судом соответствующего определения, допускаются отказ от жалобы и отзыв протеста (ст. 341 ГПК РК). В ГПК РК не предусмотрено право суда апелляционной инстанции отклонить отказ от жалобы. Закон гласит, что отказ от права апелляционного обжалования судебного решения недействителен (ч.4 ст.8 ГПК РК). Вместе с тем лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе от нее отказаться (а прокурор отозвать протест) в суде апелляционной инстанции до принятия им соответствующего судебного постановления. Отказ оформляется в письменной форме (ч. 1 ст. 341 ГПК РК).

Прокурор, принесший апелляционный протест, а также вышестоящий прокурор ***вправе отозвать протест*** до начала судебного заседания. Об отзыве протеста, который считается в этом случае неподанным, извещаются лица, участвующие в деле. Если рассмотрение дела

уже начато апелляционной инстанцией, суд проверяет правильность протеста по существу.

Отказ от апелляционной жалобы всегда рассматривается судьей вышестоящей инстанции. О принятии отказа от жалобы судья выносит постановление, которым прекращает производство по делу об административных правонарушениях, если решение суда первой инстанции не обжаловано другими лицами.

Протест прокурора должен быть принесен в каждом случае, когда законность и обоснованность судебного постановления вызывает у прокурора обоснованные сомнения. В нем указываются все выявленные прокурором нарушения закона (даже одного из них достаточно для отмены постановления судьи первой инстанции), что важно в целях предупреждения нарушений закона.

Жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем (с приложением доверенности или иного документа, удостоверяющего полномочия представителя). Если апелляционная жалоба подлежит оплате, то к ней прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

Содержание жалобы, протеста. Жалоба (протест) подается в письменном виде и в соответствии со ст.658 КоАП в ней должны быть указаны:

1)наименование суда, вышестоящего органа (должностного лица), в который (которому) подается жалоба;

2)фамилия, имя и отчество (точное наименование юридического лица), место постоянного жительства или местонахождение (почтовый адрес) подателя жалобы или протеста;

3)наименование органа или учреждения либо фамилия и должность должностного лица, на правовой акт или действие которого подается протест;

4)содержание обжалуемого или опротестовываемого правового акта или действия, а также причины, по которым податель жалобы или протеста считает правовой акт или действия нарушающими его права или свободы;

5)четко сформулированное ходатайство подателя жалобы или протеста.

Жалоба или протест должны быть подписаны соответственно заявителем и прокурором. Если жалоба, подана от имени юридического лица, она подписывается его законным представителем или другим уполномоченным на то лицом.

В случаях подачи жалобы или протеста в интересах другого лица, в ней должны быть указаны имя и фамилию, место постоянного жительства или место нахождения (почтовый адрес) лица, в интересах которого подается жалоба или протест. К жалобе прилагается подтверждающий полномочия документ (доверенность, копии удостоверения личности).

Жалоба или протест должны быть поданы в вышестоящий суд или орган в двух экземплярах с приложением обжалуемого или опротестовываемого правового акта (постановления или определения по делу об административном правонарушении), изданного органом, учреждением или должностным лицом, а также иных документов в обоснование приведенных в жалобе или протесте доводов.

В жалобе или протесте могут содержаться ходатайства лица, о вызове свидетелей, показания которых оспариваются по апелляционной жалобе или протесту.

Апелляционные жалобы и протест должны подаваться в суд с копиями с приложенными к ним письменными доказательствами (ч.2 ст. 334 ГПК РК). Следует отметить, что ссылка лица, подавшего апелляционную жалобу, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается лишь в случае обоснования им в жалобе невозможности их представления в суде первой инстанции.

Судья выносит определение, которым оставляет жалобу без движения в случаях установления фактов нарушения порядка и основания подачи апелляционной жалобы, не соответствующих требованиям ст. 334 и 335 ГПК (например, не приложены к жалобе копии письменных доказательств или в содержании жалобы отсутствуют необходимые данные об заявителе или ответчике или перечень необходимых документов). В таких случаях, суд назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков.

Если лицо, в установленный судом срок полностью устранит недостатки указанные, в постановлении об оставлении жалобы без движения, жалоба считается поданной в день первоначального представления в суд, т. е срок не будет считаться пропущенным (ч.2 ст. 336 ГПК). Определение суда первой инстанции об оставлении апелляционной жалобы или протеста без движения может быть обжаловано в частном порядке (ст. 336 ГПК).

Апелляционная жалоба возвращаются по просьбе лица, подавшего жалобу постановлением судьи, в случае невыполнения требований ст.337 ГПК.

Приостановление исполнения постановления (ст. 659 КоАП). Приостановление исполнения постановления по делу — это временная и в то же время полная остановка процесса по исполнению постановления о наложении административного взыскания вынесенного судьей, коллегиальным органом, должностным лицом по административному делу.

Подача в установленный срок жалобы, лицом на которого наложено административное взыскание, потерпевшим их законными представителями, приостанавливает исполнение постановления о наложении административного взыскания, то есть препятствует дальнейшему его немедленному исполнению до рассмотрения жалобы в вышестоящем суде, органе.

Исключением из этого правила являются случаи наложения административного взыскания на месте совершения административного правонарушения. Например, наложение сотрудником ГАИ за нарушение правил дорожного движения на водителя транспорта штрафа в виде административного взыскания. При приостановлении исполнения постановления, в движении исполнения наказания наступает временный перерыв, и какие – либо действия по нему не могут совершаться.

В случаях принесения прокурором протеста на постановление судьи, вышестоящего органа о наложении административного взыскания, он приостанавливает исполнение постановления до рассмотрения протеста прокурора в вышестоящем суде или органе.

Следует отметить, что прокурор имеет право приостановить исполнение постановления о наложении административного взыскания на время проверки их законности, давать письменные указания уполномоченным должностным лицам и органам **(кроме суда)** о производстве дополнительной проверки. По результатам проверки дела о наложении административного взыскания прокурор вносит органу, вынесшего постановление по рассмотренному делу протест об отмене постановления в целом, или изменении постановления в части (например, в резолютивной части, прокурор просит изменить размер штрафа и т.п.) или отменяет приостановление исполнения постановления.

Сроки рассмотрения жалобы, протеста на постановление. Статья. 660 КоАП предусматривает два вида срока, рассмотрения жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении - это:

1) *десятидневный срок* для всех категорий дел, по которым вынесено административное взыскание со дня поступления жалобы, протеста;

2) *одни сутки (двадцать четыре часа),* с момента подачи жалобы или протеста на постановление об административном аресте, если лицо, привлеченное к ответственности, отбывает административный арест.

Следует подчеркнуть, что жалоба, протест на постановление судьи специализированного районного и приравненного к нему административного суда по делу об административном правонарушении, не вступившее в законную силу *рассматриваются единолично судьей вышестоящего суда* (ст. 661 КоАП).

Кроме того, жалоба, протест на постановление суда о наложения на виновное лицо административного взыскания по факту проявления неуважения к суду (ст. 513 КоАП) *рассматриваются единолично судьей вышестоящего суда*, а в случае вынесения такого постановления судом апелляционной или надзорной инстанции рассматриваются коллегией суда вышестоящей инстанции.

Подготовка к рассмотрению жалобы, протеста на постановление по административному делу судьей, вышестоящим органом (должностным лицом). Согласно статье ст. 662 КоАП судья, высший государственный орган, должностное лицо после получения жалобы, протеста, обязаны совершить следующие действия:

1)выяснить, имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу, предусмотренные главой 5 КоАП (необходимая оборона, крайняя необходимость и т.п.);

2)разрешить ходатайства, истребовать дополнительные материалы, вызывать лиц, участие которых признано необходимым для рассмотрения жалобы, протеста;

3) судья при необходимости вправе назначить экспертизу;

4) направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, протеста и приложенных к ним письменных доказательств;

5)известить лиц о месте и времени рассмотрения дела (в областном или приравненном к нему суде, суде города, районном суде);

6) ознакомить лиц, участвующих в деле с письменными возражениями на апелляционную жалобу или протест.

Лица, участвующие в деле, вправе представить в письменной форме возражения (ранее это называлось - объяснения) относительно апелляционной жалобы или протеста с приложением документов, подтверждающих эти возражения.

В случаях, если рассмотрение жалобы, протеста не относится к компетенции судьи, высшего органа, должностного лица, жалоба, протест должны быть направлены со всеми материалами дела по подведомственности в другой орган.

Следует иметь в виду, что до истечения *десятидневного срока*, установленного для апелляционного обжалования, опротестования постановления вышестоящий суд, прокурор или другое должностное лицо не вправе истребовать дело из суда.

После истечения срока, обжалования, опротестования, судья, вышестоящий орган, должностное лицо должны направить административное дело в вышестоящую судебную инстанцию.

§ 3. Рассмотрение жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении судьей, вышестоящим органом (должностным лицом)

1. Рассмотрения жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении вышестоящим органом (должностным лицом). Порядок рассмотрения жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении вышестоящим органом (должностным лицом) регламентирован статьей ***663 КоАП***

*Действия вышестоящего органа (должностного лица) п*ри рассмотрении жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении аналогичны правилам пересмотра дела в суде апелляционной инстанции, где указанные лица должны:

-проверить законность и обоснованность вынесенного постановления по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам.

Следует отметить, что вышестоящий орган (должностное лицо) при рассмотрении жалобы, протеста на постановление нижестоящих органов (должностных лиц) о наложении административного взыскания на физических и юридических лиц не должен быть связан с доводами жалобы, протеста и может проверить дело в полном объеме. При этом он вправе:

- устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства, имеющие отношение к делу;

- отложить рассмотрение жалобы, протеста в связи с неявкой физического лица или представителя юридического лица вызванного по делу;

- истребовать дополнительные материалы, которые могут обвинять или оправдывать действия лица, в отношении которого наложено административное взыскание, как

доказательства по делу;

- назначить экспертизу, когда обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть получены в результате исследования материалов дела, в том числе вещественных доказательств и образцов, в случае необходимости для полного, всестороннего и объективного рассмотрения жалобы, протеста. В случаях поступления жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении одновременно в суд и вышестоящему должностному лицу, то жалоба должна рассматриваться в суде.

2.Рассмотрение жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении в суде апелляционной инстанции. Судебное разбирательство по пересмотру не вступивших в законную силу постановлений по делам об административном правонарушении в вышестоящем суде (в апелляционной инстанции) — основной этап апелляционного производства. В соответствии со ст. 27 КоАП, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за защитой нарушенных прав, свобод или охраняемых законом интересов. Это означает, что гражданам, на которых наложено административное взыскание, не обязательно обращаться с жалобой в вышестоящий орган (должностному лицу). По закону они имеют право обратиться за защитой своих нарушенных прав непосредственно суд.

Следует помнить, что Гражданский процессуальный закон (гл. 26 ГПК), *регламентирует производство по делам об оспаривании в суде постановлений органов, должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, не вступивших в законную силу.* Процессуальный порядок пересмотра постановлений по делу об административных правонарушений по жалобе, протесту по сравнению с рассмотрением этих дел в суде первой инстанции имеет свои особенности. Дела в вышестоящей инстанции рассматриваются *единолично судьей* судебной коллегии.

Следует отметить, что при разбирательстве дела по жалобе, протесту протокол судебного заседания не ведется. Однако в соответствии с ч.1 ст.347 ГПК РК, оценивая имеющиеся в деле материалы, а также дополнительно представленные доказательства, возникает необходимость отражения их в деле, если суд признает, что они не могли быть своевременно представлены в суд первой инстанции. В таких случаях, у суда апелляционной инстанции при получении нового доказательства в виде опроса свидетеля возникает возможность зафиксировать его показания, а кроме как в протоколе судебного заседания, отразить это другим способом, не представляется возможным.

В заседании апелляционной инстанции принимают участие физическое лицо или законный представитель юридического лица, в отношении которых вынесено постановление по делу, и иные лица, участвующие в деле.

Жалобы и протест на постановление судьи, вышестоящего органа (должностного лица) рассматриваются в открытом судебном заседании *единолично судьей вышестоящего суда.* Руководит судебным заседанием судья, который вправе принимать необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка. Разбирательство дела в вышестоящем суде (в стадии пересмотра) носит упрощенный характер. После получения дела с жалобой или протестом судья апелляционной инстанции проверяет выполнение судьей первой инстанции требований о законности жалобы, изучает материалы дела, доводы физического лица, представителя юридического лица, в отношении которых вынесено административное взыскание и приобщенные к ним материалы; извещает участвующих в деле лиц о дате рассмотрения дела.

Срок рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции, по административным делам законом установлен **в десять дней** *со дня его поступления из районного суда в вышестоящий суд.* В заседании суда апелляционной инстанции должен принять участие прокурор, давший заключение по делу при его рассмотрении.

За докладом судьи следует заслушивание объяснений явившихся в судебное заседание

лиц, участвующих в деле, и их представителей. Первыми в судебном разбирательстве выступают лицо, подавшее жалобу или протест, и его представитель.

.После объяснения лица в отношении, которого вынесено административное взыскание судья, вышестоящий орган, должностное лицо исследует вновь, представленные лицом, в отношении которого вынесено административное взыскание доказательства, если признает, что они по уважительным причинам не могли быть представлены ими в суде первой инстанции. Лица, представляющие судье, дополнительные доказательства, обязаны указать, каким путем они получены и в связи с какими обстоятельствами возникла необходимость в представлении дополнительных доказательств. Судья вышестоящего суда вправе огласить объяснения лиц и показания свидетелей, не явившихся на судебное заседание.

В соответствии со ст.334 ГПК РК порядок судебного заседания в суде апелляционной инстанции определяются по правилам статей 178 и 179 ГПК.

Разбирательство дела в судебном заседании можно подразделить на три части:

1) на подготовительную,

2) на рассмотрение жалобы и исследование доказательств,

3) вынесение определения по рассмотренному делу.

В подготовительной части разбирательство дела начинается тем, что судья вышестоящего суда:

- открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьей жалобе или протесту и на постановление какого суда он будет рассматриваться;
- выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился;
- устанавливает личность явившихся, а также проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Затем судья объявляет состав суда, сообщает, кто выступает в качестве прокурора, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы и ходатайства (ст. 39-43 ГПК РК).

Судья вышестоящего суда, прокурор, переводчик и эксперт могут быть отстранены от участия в рассмотрении дела по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции. Кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела по пересмотру жалобы, протеста на постановление судья, ранее принимавший участие в разрешении данного дела в суде первой инстанции или в порядке судебного надзора (ч.1 и ч.4 ст.39 ГПК РК). После разъяснения права отвода судья разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности (ст.351 ГПК РК).

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела в суде вышестоящей инстанции, разрешаются судьей после заслушания мнений других лиц, участвующих в деле, и заключения прокурора (ст.353 ГПК РК) и в порядке, предусмотренном ст.186 ГПК РК. В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, надлежащим образом не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела (ст.352 ГПК РК). Неявка указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Однако судья вправе и в этих случаях, признав причины неявки уважительными, отложить разбирательство дела.

Рассмотрение дела по существу начинается докладом судьи существа обжалуемого решения, доводов жалобы, протеста, материалов дела.

Затем начинается заслушивание доводов физического и представителя юридического лица их представителей, приведенных в жалобе. Принципиальным отличием апелляционной инстанции в гражданском процессе является то, что она вправе исследовать вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены лицом, в отношении которого возложено административное взыскание судьей специализированного районного и приравненного к нему административного суда, вышестоящим органом (должностным лицом).

В заседании апелляционной инстанции не допрашиваются свидетели и эксперты, если

их показания не являются новыми доказательствами. Однако, если суд признает, что они не могли быть допрошены в суде первой инстанции, тогда суд апелляционной инстанции может допросить их в качестве свидетелей и получить новые доказательства. Суд проверяет законность и обоснованность постановления судьи, вышестоящего органа (должностного лица), оценив их в совокупности со всеми доказательствами, имеющихся в деле. Поэтому при рассмотрении жалобы, протеста судья проверяет правильность вывода судьи, вышестоящего органа (должностного лица) об обстоятельствах, имеющих значение для дел.

При рассмотрении жалобы судья вышестоящего суда не связан ее доводами и проверяет законность и обоснованность постановления судьи первой инстанции в полном объеме. Данное положение указывает на специфику деятельности судьи апелляционной инстанции и является одним из его основных отличий от суда первой инстанции, который повторно рассматривает дело по существу.

---

§ 4. Решение судьи, вышестоящего органа (должностного лица) по результатам пересмотра жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении

В производстве по делам об административных правонарушениях судьи, вышестоящий орган (должностное лицо) по результатам пересмотра жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении наделены широкими полномочиями, что делает эффективной их деятельность по устранению допущенных ошибок нижестоящими органами (должностными лицами). Права судьи, вышестоящего органа (должностного лица) при рассмотрении жалобы, протеста перечислены в ст. 664 КоАП, и эти органы не вправе выйти за пределы, установленные законом.

Полномочия судьи, вышестоящего органа (должностного лица) – есть совокупность их прав на совершение установленных законом процессуальных действий относительно не вступившего в законную силу постановления, проверяемого по жалобе или протесту.

В соответствии со ст. 664 КоАП судья, вышестоящий орган (должностное лицо) вправе:

1) оставить постановление без изменения, а жалобу или протест без удовлетворения;

2) изменить постановление нижестоящих органов;

3) отменить постановление суда первой инстанции и нижестоящих органов и вынести новое постановление по делу;

4) отменить постановление и направить дело на е рассмотрение по подведомственности, если при рассмотрении жалобы, протеста установлено, что постановление было вынесено неправомочным судьей, органов (должностным лицом).

5) отменить постановление или прекратить производство по делу при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 68 КоАП (малозначительность вреда, причиненным административным правонарушением), обстоятельств, исключающих производство по делу (ст. 580 КоАП) либо обстоятельств не позволяющих привлекать к административной ответственности (ст. 581 КоАП).

Как было отмечено выше, рассмотрев жалобу, протест на постановление судьи (должностного лица), судья вышестоящей инстанции вправе *оставить* постановление без изменения, а жалобу или протест прокурора – без удовлетворения (п. 1 ч.1 ст. 664 КоАП).

Судья, вышестоящий орган (должностное лицо) оставляет пересматриваемое постановление без изменения, если в ходе проверки не было обнаружено никаких нарушений при рассмотрении дела в суде первой инстанции или должностным лицом.

Согласно официальным статистическим данным Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры, по итогам 2007 года количество рассмотренных районными судами дел об *административных правонарушениях* сократилось на 1,2 процента. Численность лиц, подвергнутых административным наказаниям,

увеличилось на 11,3 процента, и составила 282075, или 91,7 процента от общего числа, привлеченных к ответственности.

В областные суды обжаловано и опротестовано 5150 не вступивших в законную силу постановлений и определений суда по делам об административных правонарушениях, что составило 1,7 процента от общего числа рассмотренных административных дел.

Отменено 407 и изменено 1093 постановления о назначении административных наказаний По всем делам об административных правонарушениях сумма наложенного штрафа составила154249 6474 тенге, добровольно оплаченного штрафа - 85931876 тенге (Статистические данные взяты из Юридическая газеты от 30 января 2008 года).

Рассмотрев жалобу, протест на постановление судьи, должностного лица, судья вышестоящей инстанции вправе *отменит*ь постановление судьи, должностного лица нижестоящей инстанции полностью (п. .3 ч.1 ст.664 КоАП).

Основаниями к отмене либо изменению постановления. Согласно статье 665 КоАП основаниями к отмене либо изменению постановления по делу об административном правонарушении и вынесению постановления являются:

1)несоответствие выводов судьи, органа (должностного лица) о фактических обстоятельствах дела, изложенных в постановлении по делу об административном правонарушении, исследованным при рассмотрении жалобы, протеста доказательствам;

2)неправильное применение закона об административной ответственности;

3)существенное нарушение процессуальных норм настоящего Кодекса;

4)несоответствие наложенного постановлением административного взыскания характеру совершенного правонарушения, личности виновного или имущественному положению юридического лица.

Под отменной постановления, судьи, должностного лица следует понимать совершенное судьей вышестоящей инстанции процессуальное действие, направленное на признание недействительным вынесенного судьей, должностным лицом нижестоящей инстанции, постановления, которым по делу было вынесено административное взыскание и тем самым дело считалось завершенным рассмотрением по существу.

1. Несоответствие выводов судьи, органа (должностного лица) фактическим обстоятельствам дела, изложенных в постановлении по делу об административном правонарушении, доказательствам. исследованным при рассмотрении жалобы, протеста.

Обстоятельства, указанные в статье 666 КоАП являются основаниями для отмены или изменения постановления судьи, должностного лица. Судья вышестоящего суда, вышестоящий орган (должностное лицо), вправе оценивая исследованные в процессе рассмотрения жалобы, протеста доказательства, признать доказанными факты, которые не были установлены при рассмотрении дела нижестоящим судьей, должностным лицом по делу об административном правонарушении либо не были приняты ими во внимание при вынесении постановления.

В случаях установления судьей вышестоящего суда, вышестоящим органом (должностным лицом) при рассмотрении жалобы, протеста изложенных в постановлении по делу об административном правонарушении выводов о фактических обстоятельствах дела не соответствующим исследованным доказательствам, он *отменяет это постановление полностью или частично и выносит новое постановление* в соответствии с результатами рассмотрения жалобы, протеста.

Проверить законность постановления, означает проверить правильность решения в правовом отношении, т.е. выяснить, вынесено ли оно с соблюдением норм процессуального и материального права, использована ли в необходимых случаях аналогия права или закона

2. Неправильное применение закона об административной ответственности. Основанием к отмене постановления служит неправильное применение закона об административной ответственности (ст. 667 КоАП) в случаях, когда судья, должностное лицо:

-неправильно применил закон об административной ответственности, что привело к нарушению законодательства об административных правонарушениях и правил наложения административных взысканий за совершенное правонарушение, т.е. соблюдения требований, предусмотренные разделом 1 и общей части раздела 2 КоАП;

- применило не ту статью или часть статьи особенной части раздела 2 КоАП, которые подлежали применению;

-наложило административное взыскание более строгое, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи особенной части раздела 2 КоАП за административное правонарушение.

Судья вышестоящего суда, вышестоящий орган (должностное лицо) , признав в результате рассмотрения жалобы, протеста неправильной юридическую оценку содеянного, вправе:

- изменить квалификацию правонарушения на статью закона, предусматривающую менее
строгое административное взыскание;

.- применить закон, предусматривающий более строгое административное взыскание или наложить более строгое административное взыскание в случае, когда по этим основаниям была подана жалоба (протест) потерпевшим (прокурором).

Несколько иначе должны классифицироваться процессуальные нарушения (или неправильное применение норм процессуального права).

Судья, должностное лицо при рассмотрении и разрешении административного дела обычно реализует одну - две материально-правовые нормы и одновременно несколько административных или гражданских процессуальных норм.

Нарушение норм процессуального права судьей, должностным лицом при рассмотрении дела не всегда является основанием для отмены постановления.

3.Существенными нарушениями процессуальных норм. В соответствии со статьей 66 КоАП существенными нарушениями процессуальных норм Кодекса РК об административных правонарушениях признаются:

- нарушения принципов и иных общих положений КоАП при производстве по делу и его рассмотрении, которые лишали или стесняли гарантированные законом права участвующих в деле лиц;

- несоблюдение процедуры производства по делу об административном правонарушении;

- или иные действия, воспрепятствующие всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельства дела, повлиявшие и или, которые могли повлиять на вынесение законного и обоснованного постановления.

Постановление судьи, должностного лица **подлежит отмене**, когда:

- односторонность или неполнота производства по делу явились результатом ошибочного исключения из исследования допустимых доказательств или необоснованного отказа в исследовании доказательств, которые могут иметь значение для дела;

-неисследования доказательств, подлежащих обязательному исследованию.

Постановление **подлежит отмене**, во всяком случае, если:

- производство по делу не было прекращено при наличии оснований, исключающие производство по делу или позволяющие не привлекать к административной ответственности, в соответствии со статьями 577, 580,581 КоАП,

- постановление вынесено судьей, органом (должностным лицом), не уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях;

-дело рассмотрено без участия защитника, когда его участие по закону является обязательным, или иным путем нарушено право лица, иметь защитника, в отношении которого ведется производство по делу,

-нарушено право лица, в отношении которого ведется производство по делу, пользоваться родным языком или языком, которым он владеет, а также услугами переводчика;

лицу, в отношении которого ведется производство по делу, не предоставлено право, дать объяснения об обстоятельствах дела;

-постановление не подписано кем-либо из лиц, указанных в части пятой статьи 651 настоящего Кодекса.

Постановление ***подлежит отмене, а производство по делу прекращению***, если судья вышестоящего суда, вышестоящий орган (должностное лицо) установит, что при рассмотрении дела об административном правонарушении не были приняты во внимание обстоятельства исключающие производство по делу или позволяющие не привлекать к административной ответственности, на основании статьей 577, 580,581 КоАП.

Если при рассмотрении дела об административном правонарушении было допущено какое-либо иное существенное нарушение процессуальных норм, судья вышестоящего суда, вышестоящий орган {должностное лицо) проводит рассмотрение дела, принимая при этом меры к устранению допущенного нарушения, ***отменяет затем*** соответственно ***постановление***
судьи соответствующего специализированного районного и приравненного к нему административного суда, нижестоящего органа (должностного лица) и с учетом результатов рассмотрения дела ***выносит новое постановление.***

4. Несоответствие, наложенного постановлением административного взыскания характеру совершенного правонарушения, личности виновного или имущественному финансовому положению юридического лица. Одним из оснований отмены или изменения постановления, предусмотренного статьей 669 КоАП, является несоответствие наложенного постановлением административного взыскания характеру совершенного правонарушения, личности виновного или имущественному финансовому положению юридического лица.

Судья вышестоящего суда, вышестоящий орган (должностное лицо), признав наложенное постановлением судьи, должностного лица, административное взыскание несправедливым вследствие его чрезмерной строгости, не соответствующим характеру совершенного правонарушения, личности виновного или имущественному положению юридического лица, вправе смягчить административное взыскание, руководствуясь общими правилами наложения административного взыскания, предусмотренные ст. 60 КоАП.

Следует отметить, что судья вышестоящего суда, вышестоящий орган (должностное лицо) может наложить на виновного (юридическое лицо) *более строгое взыскание*, чем было определено постановлением судьей, должностным лицом нижестоящей инстанции по делу об административном правонарушении, но лишь в том случае, когда по этому основанию был принесен протест прокурора или подана жалоба потерпевшим.

Отмена или изменение постановления о прекращении производства по делу.

В соответствии со ст. *670 КоАП, п*остановление о прекращении производства по делу, вынесенное судьей, должностным лицом нижестоящего органа может быть отменено судьей вышестоящего суда, вышестоящим органом (должностным лицом) с вынесением постановления о наложении административного взыскания не иначе, как по жалобе потерпевшего либо по протесту прокурора на необоснованность прекращения производства по делу.

Кроме того, постановление о прекращении производства по делу может быть изменено в части оснований прекращения по жалобе лица, в отношении которого прекращено производство
по делу.

---

§ 5. Оглашение определения судьей судебной коллегии, вышестоящим органом (должностным лицом) по жалобе, протесту на постановление по делу об административном правонарушении

Заключительным этапом пересмотра не вступивших в законную силу постановлений по

делам об административных правонарушениях является вынесение и объявление решения. По окончании выступлений виновного лица, представителя юридического лица, потерпевшего , законных представителей, защитника и в случае дачи заключения прокурором, когда его участие в процессе является обязательным, судья вышестоящего суда, должностное лицо вышестоящего органа объявляет об окончании рассмотрения дела и удалении в совещательную комнату для вынесения определения, о чем должно быть объявлено находящимся в зале заседания лицам. Во время вынесения определения в совещательной комнате могут находиться лишь судья (если дело рассматривается в суде). Для составления определения по жалобе на постановление, должностное лицо вышестоящего органа, остается один в своем кабинете или в зале, где происходило заседание. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Судьи, должностные лица не могут разглашать суждения, имевшие место во время составления определения. Они не могут также прерывать совещание и покидать совещательную комнату до подписания определения. Судья, должностное лицо вправе прерывать совещание для отдыха по окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня с выходом из совещательной комнаты. Строгое соблюдение тайны совещания судей является одной из гарантий независимости и самостоятельности судей во время постановлении определения (ст.20 КоАП).

При составлении определения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены, и какие обстоятельства не установлены, какой закон должен быть применен по данному делу.

Вышестоящий судья, вышестоящий орган (должностное лицо) свои суждения и выводы о правомерности пересматриваемого постановления **излагает в определении**, которым разрешается вопрос о законности и обоснованности пересмотренного постановления судьи нижестоящей инстанции, должностного лица нижестоящего органа.

Определение судьи вышестоящего суда, вышестоящего органа (должностного лица) как и все иные постановления, состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть определения судьи вышестоящего суда, вышестоящего органа (должностного лица) по сравнению с одноименными частями определения судьи нижестоящей инстанции, должностного лица более объемна. В ней должны быть перечислены:

- дата и место вынесения определения;
- наименование суда фамилия судьи, вынесшего определение;
- лицо, подавшее жалобу, протест.

Во вводной части указывается, постановление, какого суда и судьи обжалуется, протестуется и в чем его суть (резолютивная часть). Реквизиты этой части имеют конститутивное значение, поскольку они придают записанным суждениям и выводам судьи вышестоящего суда, вышестоящего органа (должностного лица) качество нормативно – правового акта. Отсутствие тех или иных реквизитов, их искажение может повлечь отмену определения.

В описательной части излагаются краткое содержание определения, жалобы (протест прокурора), объяснений лиц, участвующих в деле, заключение прокурора, если принимал участие в деле для дачи заключения, а также сущность дополнительно представленных доказательств.

В мотивировочной части судья вышестоящей инстанции, вышестоящего органа (должностного лица) излагает суждения, по которым пришел к своим выводам. В этой части судья, должностное лицо, рассматривающие жалобу, протест на постановление оценивает допущенные при разбирательстве дела ошибки, дает толкование нормативным актам, неправильно примененным судьей, должностным лицом нижестоящей инстанции, а также ссылается на законы, которыми руководствовался при вынесении определения.

Кроме того, в мотивировочной части определения судья вышестоящей судебной

инстанции, вышестоящий орган (должностное лицо) должен мотивировать отмену постановления нижестоящего органа о прекращении производства по делу и вынесении нового постановления о наложении административного взыскания на виновное лицо не иначе, как по жалобе потерпевшего либо по протесту прокурора, указывающего на необоснованность прекращения производства по делу (ст. 670 КоАП).

Такие действия судьи вышестоящего суда, вышестоящего органа (должностного лица) представляют собой процессуальные средства исправления ошибок допущенных при вынесении постановления нижестоящими органами. Они направлены на более глубокое и всестороннее исследование доказательств и правильного обоснованного применения мер административного взыскания.

Резолютивной часть определения должна быть кратким, излагаться в соответствии с требованиями КоАП, подписано судьей вышестоящего суда, должностным лицом вышестоящего органа.

Определение судьи, должностного лица излагается в письменном виде и оглашается публично немедленно после его вынесения, даже в случае, когда дело рассматривалось в закрытом заседании. Определение судьи, должностного лица, присутствующие в зале выслушивают стоя.

Определение по жалобе, протесту на постановление по делу об административном аресте должно быть доведено до сведения органа (должностного лица), исполняющего постановление, а также лица, в отношении которого оно вынесено,—*в день вынесения определения* (ч. 2 ст.471 КоАП)..

При вынесении определения судья, должностное лицо обязаны объявить, когда лица, участвующие деле, и представители могут ознакомиться с определением. Копия определения по делу об административном правонарушении вручается или высылается физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которого было вынесено постановление по делу, потерпевшему в случае подачи им жалобы или, по его просьбе, прокурору, принесшему протест *в срок, до трех суток* после его вынесения.

После оглашения определения судья, должностное лицо должен разъяснить содержание решения, а также порядок и срок его обжалования. После совершения указанных выше действий, судья, должностное лицо объявляет заседание закрытым.

Глава 13. Производство в порядке надзора. Пересмотр, вступивших в законную силу постановлений и определений по делам об административных правонарушениях

§ 1. Понятие и задачи пересмотра, вступивших в законную силу постановлений и определений по делам об административных правонарушениях

Производство по делам об административных правонарушениях в порядке надзора - это деятельность судебных органов, прокуратуры и высших органов (должностных лиц) государственной власти по обеспечению законности при пересмотре, вступивших в законную силу постановлений, определений судьей специализированных районных и приравненных к ним административных судов, судей апелляционной инстанции и должностных лиц.

Стадия пересмотра, вступивших в законную силу постановлений и определений по делам об административных правонарушениях раскрываются в ст. 672 – 676 главы 40 КоАП. Производство по пересмотру, вступивших в законную силу постановлений и определений

по делам об административных правонарушениях является самостоятельной стадией. Эта стадия, также как и апелляционная, предназначена для исправления судебных ошибок судьи, органа (должностного лица).

Исключительность данной стадии заключается в ряде присущих ей особенных черт:

1) если пересмотр не вступивших в законную силу постановлений (апелляционное производство) осуществляется ради недопущения вступления в законную силу постановлений судьи, должностного лица, то целью пересмотра, вступивших в законную силу постановлений и определений (надзорное производство) является исправление ошибок допущенных в постановлениях и определениях уже вступивших в законную силу;

2) предметом обжалования не вступивших в законную силу являются только постановления судьи, должностного лица нижестоящей инстанции, а надзорного - опротестование всех постановлений, определений и постановлений судов любого уровня;

3) в апелляционной инстанции законность и обоснованность ранее отмененных решений суда первой инстанции не проверяется, тогда, как в надзорной инстанции проверяются все состоявшиеся по делу решения, определения и постановления;

4) приостановления исполнения судебного акта в момент истребования дела для проверки в порядке надзора на срок *не свыше трех месяцев.*

Задачами пересмотра вступивших в законную силу постановлений определений судьи, вышестоящего органа (должностного лица) являются:

- законность и обоснованность постановлений, определений, выносимых судьями, должностными лицами нижестоящей инстанции, судьями вышестоящего суда, вышестоящего органа (должностного лица) в апелляционной инстанций в пределах доводов жалобы, протеста, на постановления и определения этих судей и должностных лиц;
- обнаружение ошибок, допущенных нижестоящими судами при рассмотрении и разрешении административных (гражданских) дел;
- принятие предусмотренных законом мер по установлению ошибок путем отмены или изменения вступивших в законную силу постановлений, определений нижестоящих судов, должностных лиц;
- предупреждение исполнения необоснованных, неправосудных, определений, постановлений и др.

Поводом для проверки законности и обоснованности постановлений и определений могут быть жалобы, ходатайства лиц, инициатива прокурора по истребованию из соответствующего суда, органа (должностного лица) административного дела для проверки в порядке пересмотра (надзора), в пределах компетенции коллегий областных и приравненных к ним судов.

Основанием к пересмотру в порядке пересмотра (надзора) вступивших в законную силу определения, постановления судьи, органа (должностного лица) является существенное нарушение норм материального либо процессуального права. Следует отметить, что вступившие в законную силу, определения, постановления судьи, должностного суда могут быть пересмотрены в порядке надзора также Конституционным Советом РК в случае, если он признал не конституционным акт, на основании которого они вынесены (ст. 387 ГПК).

Таким образом, пересмотр не вступивших в законную силу постановлений, определений (надзорное производство) - это исключительная стадия административного процесса, в которой по жалобе или протесту Генерального прокурора, его заместителя, прокуроров областей и приравненных к ним прокуроров и их заместителей осуществляется пересмотр в судебном порядке вступивших в силу:

1) постановлений по делам об административных правонарушениях, вынесенных судьей специализированного районного и приравненного к нему административного суда;

2) определений председателей специализированных районных и приравненных к ним административных судов, судей вышестоящих судов;

3) постановления председателей специализированных районных и приравненных к ним административных судов;

4) постановлений, вынесенных судьями (председателями специализированных районных и приравненных к ним административных судов) по жалобам рассмотренным, непосредственно в суде, в соответствии с подпунктом 5) ч. 1 ст. 664 КоАП.

В судебном (надзорном), порядке пересматриваются вступившие в законную силу постановления по делам о фактах проявления неуважения к суду, вынесенных судьей, судебной коллегией в порядке, предусмотренном частью 1-1 статьи 648 КоАП.

Следует отметить, что П*остановления коллегии Верховного Суда Республики Казахстан по административным делам пересмотру не подлежат..*

Общие условия пересмотра постановлений в порядке надзора. К общим условиям пересмотра постановлений определений относятся общие положения, содержащиеся в гл.2 КоАП. Жалоба, протест могут быть поданы в течение года со дня вступления в законную силу определений и постановлений судьи, должностного лица (ст. 672 КоАП). Следует отметить, что пересмотр судом в сторону, ухудшающую положение лица, привлеченного к административной ответственности, либо лица, в отношении которого административное производство прекращено, *допускается в течение года со дня вступления в законную силу постановления суда или уполномоченного государственного органа.*

На случаи пересмотра определения, постановления, ущемляющего закрепленные Конституцией Республики Казахстан права и свободы человека и гражданина, *годичный срок пересмотра постановлений, определений не распространяется.* Срок на принесение протеста прокусом может быть продлен судом, если ходатайство о принесении протеста было подано прокурору с соблюдением установленного срока, но решение по нему прокурором не было принято своевременно, о чем в протесте, об этом должно быть указано

Следует отметить, что не подлежат пересмотру в порядке надзора постановления судебной коллегии Верховного суда РК, вынесенные по делам об административных правонарушениях.

Право на обращение в суд надзорной инстанции с протестом о пересмотре, вступивших в законную силу определений, постановлений имеют прокуроры. В частности, с протестом о пересмотре вступивших в законную силу, определений и постановлений судьи, должностного лица, а также постановлений надзорной коллегии судов апелляционной и надзорной инстанции в Республике Казахстан вправе приносить:

1) Генеральный прокурор РК – в надзорную коллегию областного и приравненного к нему суда и надзорную коллегию Верховного Суда РК;

2) заместители Генерального прокурора РК – в надзорную коллегию областного и приравненного к нему суда;

3) прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры - в надзорную коллегию областного и приравненного к нему суда.

Кроме того, право обращения с ходатайством о пересмотре вступивших в законную силу становлений и определений по указанных в статье 672 настоящего Кодекса, имеет *лицо, привлеченное к административной ответственности, потерпевший, защитники, законные представители и представители указанных лиц.*

В соответствии ст. 391 ГПК **надзорная жалоба** (ходатайство о принесении надзорного протеста) **должна содержать:**

1) наименование должностного лица, которому адресуется жалоба;

2) наименование лица, подающего жалобу (ходатайство); его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле;

3) указание на содержание определения, постановления суда, а также перечисление участвующих в деле лиц с указанием места их жительства или места нахождения;

4) указание на суды, рассматривавшие дело в первой, должностных лиц, вышестоящих органов суды апелляционной инстанции, и содержание принятых ими постановлений и определений;

5) указание на постановление, определение судьи, должностного лица, которое обжалуется, предлагается опротестовать;

6)указание, в чем заключается незаконность или необоснованность постановления, определения и в чем состоит просьба лица, подающего жалобу..

В надзорной жалобе или протесте прокурора на вынесенное в порядке надзора постановление судебной коллегии областных и приравненных к ним судов должно быть указано, в чем состоит нарушение единства судебной практики, и должны быть приведены соответствующие обоснования этого нарушения.

Кроме того, должны быть указаны причины, по которым не обжаловалось в апелляционном порядке постановление или определение судьи, должностного лица.

В надзорной жалобе поданными лицами, не участвовавшими в деле, должно быть указано, какие права или интересы этого лица нарушены, вступившим в законную силу определением, постановлением.

Если надзорная жалоба или протест ранее подавалась в надзорную инстанцию, в ней должно быть указано об этом, и какое постановление суда было принято по жалобе.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К надзорной жалобе, поданной представителем, должна быть приложена доверенность или другой документ, удостоверяющий полномочия представителя, а также заверенные судом копии постановления, определения нижестоящей инстанции, вынесенные по делу, если эта инстанция рассматривала жалобу в порядке надзора.

Протест прокурора может быть принесен должностными лицами органов прокуратуры, как по собственной инициативе, так и по ходатайству лиц, на которых постановлением наложено административное взыскание и которое обжалуются в порядке надзора. Ходатайство должно быть приложено к протесту.

.Жалоба, до рассмотрения дела в надзорной инстанции может быть отозвана подавшим его лицом путем обращения с заявлением в суд, рассматривающий дело в порядке надзора, а протест отозван вышестоящим прокурором. Об отзыве надзорной жалобы, протеста и прекращения по ним производства в надзорной инстанции, суд должен известить лиц, участвующих в деле.

Рассмотрение надзорной жалобы протеста. После поступления в суд надзорной инстанции надзорной жалобы или протеста прокурора, по поручению председателя или заместителя этого суда она передается для изучения и доклада судье судебной коллегии, затем предварительно рассматривается судом в составе трех судей надзорной коллегии. Надзорная жалоба должна быть рассмотрена в течение *одного месяца* со дня поступления дела в суд (ст. 393 ГПК).

В случае нарушения требований ст. 392 ГПК надзорная жалоба или протест возвращается лицам, их подавшим по следующим основаниям:

- жалоба или протест прокурора, по содержанию не соответствуют требованиям, предусмотренным ст. 390, 391ГПК;
- жалоба или протест прокурора поданы лицами, не имеющими права на обжалование, опротестование в надзорном порядке;
- жалоба или протест прокурора поданы после истечения годичного срока при отсутствии уважительных причин для его восстановления;
- о рассмотрения надзорной жалобы или протеста прокурора по существу они были возвращены лицу или отозваны прокурором;
- жалоба или протест прокурора поданы в надзорную инстанцию с нарушением правил подсудности;

Следует отметить, что при устранении недостатков, послуживших основанием для возврата надзорной жалобы или протеста прокурора, они могут быть поданы повторно на общих основаниях**.**

Суды, правомочные пересматривать постановления определения в порядке надзора. Статья 673 КОАП определяет суды, имеющего право рассматривать дела в порядке

надзора. К ним закон относит:

1.*Надзорную коллегию областного* и приравненного к нему суда правомочную рассматривать дела по надзорным жалобам, протестам прокурора на:

- вступившие в законную силу, определения, постановления районных и приравненных к ним судов;

- постановления коллегии областных и приравненных к ним судов, вынесенные в апелляционном порядке.

2. К***оллегию Верховного Суда РК.*** В соответствии со статьей 676 КоАП, Коллегия Верховного Суда РК рассматривает дела по жалобам, протестам Генерального прокурора РК и его заместителей, проверяя и пересматривая законность и обоснованность, вступившие в законную силу:

- определения, постановления судей, должностных лиц нижестоящей инстанции по любым делам об административных правонарушениях;

- постановления и определения коллегии областных и приравненных к ним судов, вынесенные в апелляционном и надзорном порядке по всем делам об административных правонарушениях;

Протест прокурора, в указанных случаях, рассматривается судебной коллегией, непосредственно, где решается по существу вопрос о наличии или отсутствии в опротестованном постановлении, определении суда первой инстанции или в постановлении апелляционной инстанции нарушения материального и процессуального права, которые служат основанием к пересмотру дела в порядке надзора. При отсутствии указанных оснований судебная коллегия выносит постановление об отказе в пересмотре дела в порядке судебного надзора.

§ 2. Порядок рассмотрения дела в надзорной инстанции

В соответствии со ст. 393 ГПК жалобы о пересмотре в порядке судебного надзора определений и постановлений судьи, должностного лица, вступивших в законную силу, по поручению Председателя областного и приравненного к нему суда, предварительно изучается и рассматривается в судебной коллегии судом в составе трех судей. При необходимости суд надзорной инстанции может истребовать административное дело из нижестоящего суда, органа (должностного лица) для изучения по вопросу проверки законности и обоснованности вынесенных по нему постановлений, определений. Жалоба, протест должна быть рассмотрена в *течение одного месяца* со дня поступления, а в случае истребования дела – в течение одного месяца со дня поступления дела.

Судья судебной коллегии извещает прокурора, а также лицо, подавшее жалобу о времени и месте предварительного рассмотрения жалобы, протеста. Неявка указанных лиц своевременно извещенных о предварительном рассмотрении жалобы не препятствует решению вопроса о наличии или отсутствии оснований для пересмотра.

Решения суда, принимаемые после предварительного рассмотрения жалобы, протеста. По результатам предварительного рассмотрения жалобы, протеста и принятому решению коллегия суда выносит постановление:

- о возбуждении надзорного производства по пересмотру обжалуемого определения, постановления и рассмотрении жалобы в судебной коллегии с истребованием административного дела из нижестоящего суда, органа;

- об отказе в возбуждении надзорного производства по пересмотру обжалуемого определения, постановления;

- о возвращении жалобы, протеста без рассмотрения.

В постановлении суда судебной коллегии, выносимом судом по результатам

предварительного рассмотрения надзорной жалобы, должны быть указаны:

1) дата и место нахождения суда надзорной инстанции вынесшего постановление;

2) фамилии и инициалы судей судебной коллегии, рассмотревших жалобу, протест и вынесших постановление;

3) административное дело, по которому вынесено постановление, с указанием оспариваемого, определения, постановления;

4) фамилия, имя, отчество лица, подавшее жалобу, или наименование органа прокуратуры внесшего протест;

5) доводы, лиц или прокурора, приведенные в жалобе, протесте;

6) основания для возбуждения надзорного производства или отказа в этом либо для возвращения жалобы лицам, их подавшим;

В резолютивной части постановления суд может указать одно из следующих решений: о возбуждении или отказе надзорного производства, о возвращении жалобы без рассмотрения.

.Копия постановления судебной коллегии, вынесенного по результатам предварительного рассмотрения жалобы, направляется лицу, подавшему надзорную жалобу (ст. 394 ГПК).

Приостановление исполнения постановления о наложении административного взыскания. В соответствии со статьей 675 КоАП, принесение Генеральным Прокурором, его заместителями, прокурорами областей и приравненными к ним прокурорами и их заместителями протеста на вступившие в законную силу постановления и определения, *приостанавливает исполнение* этих постановлений, определений до рассмотрения их в судебной коллегии вышестоящего суда.

В случаях принесения Генеральным Прокурором, его заместителями, прокурорами областей и приравненными к ним прокурорами и их заместителями протеста на постановление об административном аресте лица, вынесенное судьей, не может приостановить исполнение этого постановления(ч.2 . ст. 675 КоАП).

Следует отметить, что Председатель Верховного Суда, Генеральный Прокурор Республики Казахстан вправе приостановить исполнение судебного акта для проверки в порядке надзора на срок *не свыше трех месяцев* (ст. 396 ГПК).

Назначение заседания судебной коллегии в надзорной инстанции. После вынесения постановления суда о возбуждении надзорного производства по пересмотру обжалуемого постановления, определения, судебная коллегия надзорной инстанция направляет лицам подавшим жалобу, протест, извещение о рассмотрении дела в судебной коллегии надзорной инстанции с указанием даты, времени, места проведения судебного заседания. Дело должно быть рассмотрено в течение *одного месяца*, со дня передачи дела в надзорную инстанцию с постановлением о возбуждении надзорного производства либо поступления протеста прокурора (ст. 395 ГПК).

Рассмотрение дела в надзорной инстанции. Судебное заседание судебной коллегии открывает председательствующий объявлением о том, какое постановление, определение и по чьей жалобе (протесту) оно пересматривается, кто входит в состав суда и кто из лиц, участвующих в деле, присутствует в зале судебного заседания. Отсутствие лица, подавшего жалобу (протест), надлежаще уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, не исключает возможности продолжения судебного заседания. Участие прокурора в судебной коллегии при рассмотрении дела обязательно.

После разрешения заявленных отводов и ходатайств судебная коллегия приступает к рассмотрению материалов дела, которое начинается докладом председателя суда, его заместителем или по их поручению судьей судебной коллегии, изучившего жалобу, протест по рассматриваемому делу. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание постановлений, определений принятых по делу, мотивы жалобы или протеста прокурора и постановление суда о возбуждении надзорного производства. Затем председательствующий предоставляет слово лицу, подавшему жалобу (протест). Если таких лиц несколько, то они

доводят до сведения суда предлагаемую ими очередность выступлений. Если они не достигнут согласия, то очередность выступлений определяет суд.

Лицо, подавшее жалобу (протест), излагает мотивы и доводы, в силу которых, по его мнению, обжалуемое постановление, определение является незаконным, необоснованным. После выступления лиц, подавших жалобу протест, председательствующий предоставляет слово, другим лицам, участвующим в деле. Судьи судебной коллегии, участвующие в рассмотрении дела вправе задавать вопросы докладчику. Прокурор, после выступления, докладчика, лиц, участвующих в суде должен дать по делу свое заключение.

Пределы рассмотрения дела. Следует иметь в виду, что *п*ри рассмотрении дела в порядке надзора суд должен проверять законность и обоснованность постановлений, определений, вынесенных судьями, должностными лицами нижестоящей, апелляционной инстанций в пределах доводов жалобы, протеста. Однако судебная коллегия в интересах законности вправе выйти за пределы жалобы или протеста и проверить законность обжалованного, опротестованного постановления, определения в полном объеме. Кроме того, судебная коллегия вправе проверить законность и обоснованность постановлений, определений, вынесенных судьями, должностными лицами нижестоящей, апелляционной инстанций по делам особо искового производства, предусмотренными главами 25-29 ГПК в полном объеме (ч.2 ст. 397 ГПК).

Следует отметить, что при рассмотрении дела в порядке надзора, суд не вправе:

- устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в постановлении, определении нижестоящего суда, органа (должностного лица) либо им опровергнуты;
- предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного исследуемого доказательства;
- о преимуществе одних доказательств перед другими;
- какая норма материального права, должна быть применена и какое постановление, должно быть принято после его отмены при новом рассмотрении дела.

По результатам рассмотренного дела в судебной коллегии надзорном порядке суд в совещательной комнате большинством голосов принимает постановление. В случае, равного количества голосов судей, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его, надзорная жалоба или протест прокурора считаются отклоненными.

§ 3. Полномочия суда надзорной инстанции

По рассмотренному делу суд надзорной коллеги может принять следующее решение (ч.4 ст. 398 ГПК):

1) оставить постановление, определение судьи, должностного лица нижестоящей инстанции, апелляционной или надзорной инстанций без изменения, а жалобу, протест - без удовлетворения;

2) отказать в пересмотре дела в порядке судебного надзора в связи с отсутствием существенных нарушений норм материального либо процессуального права;

3) отменить решение судьи, должностного лица нижестоящей, апелляционной инстанции полностью или в части или оставить жалобу, протест без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из вынесенных по делу решений;

5) изменить постановление, определение, решение суда первой, апелляционной или надзорной инстанций:

6) отменить и вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права

Постановление судебной коллегии надзорной инстанции по содержанию должно соответствовать требованиям, установленным КоАП и ГПК для актов апелляционной инстанции, оно должно быть подписано всеми судьями, принимавшими решение по делу.

Суд надзорной инстанции вправе рассмотреть вопрос об исправлении описок и явных арифметических ошибок, вынести дополнительное постановление или разъяснить постановление, ранее вынесенное надзорной инстанцией, в случаях и порядке, предусмотренных ст. 230-232 ГПК.

Постановления суда надзорной инстанции по принятым решениям вступают в законную силу с момента их принятия. Суд надзорной инстанции о вынесенном постановлении должен сообщить лицам, участвующим в деле.

Глава 14. Реабилитация. Возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа, (должностного лица) ведущего административный процесс

§ 1. Понятие и основания реабилитации. Лица, имеющие право на возмещение вреда

Реабилитация в переводе с латинского языка - восстановление в правах. Восстановление репутации невинно пострадавшего, совмещают с компенсацией понесенных ими материальных убытков и морального ущерба. В теории и практике производства по делам об административных правонарушениях нет четкого определения понятия реабилитации, не дает такого определения и КоАП РК. Вместе с тем, содержание понятия реабилитации усматривается в административно – процессуальном законе, где подробно раскрываются основание и порядок реабилитации.

Законом определен круг лиц, имеющих право на возмещение вреда, который гарантирует гражданам в судебном и ином порядке восстановить доброе имя, репутацию и возмещение ущерба, причиненного незаконными действиями органа, ведущего административный процесс (глава 4 1 КоАП). Реабилитированные лица считаются невиновными и не могут быть подвергнуты каким-либо ограничениям в правах и свободах, гарантированных Конституцией Республики Казахстан (ч.1 ст. 677 КоАП).

Применительно к рассматриваемой теме, в международной правовой практике различаются три группы прав и свобод человека и гражданина:

1) личные права и свободы (право на жизнь, личную неприкосновенность, защиту своей чести и достоинства):

2) политические права и свободы (проводить собрания, шествия, пикетирование, демонстрации, право на свободу мысли и слова, создавать различные союзы для защиты своих интересов и др.);

3) социально - экономические права и свободы (право частной собственности, выбора профессии, охрану здоровья и др.).

Наиболее распространенными нарушениями прав и свобод человека и гражданина, по мнению ученного Зырянова В.И. являются: «жесткий захват человека сотрудниками правоохранительных органов, сопровождающийся неправомерным применением физической силы м специальных средств (резиновых палок, наручников); применение запугивания и пыток для получения «чистосердечного признания» либо самоизобличающих «свидетельских» показаний; содержание в неволе в органах внутренних дел от нескольких часов без оформления задержания и надлежащего статуса человека, фактически (но не юридически) являющимся подозреваемым и др.» (Зырянов В.И. Законы должен знать каждый. Правовой вестник №3, 2003).

Следует отметить, что реабилитация граждан в сфере административного судопроизводства регулируются административно- процессуальным, гражданским и гражданским процессуальным правом.

Согласно ч. 2 ст. 677 КоАП, судья, орган (должностное лицо), в случае признания невиновным лица, привлеченного к административной ответственности, должен принять все предусмотренные законом меры по реабилитации этого лица и возмещению вреда, причиненного ему в результате незаконных действий судьи, органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях.

Закон употребляет термин вред, который означает ущерб, порчу, причинить ущерб, порчу здоровью личности, убыток собственности (Словарь С.И. Ожегова).

Статья 923 Гражданского кодекса РК предусматривает ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, следствия, прокуратуры суда. К таким действиям относятся: незаконное применение в качестве меры пресечения домашнего ареста, подписки о невыезде, а также незаконное помещение в психиатрическое или другое лечебное учреждение.

Наряду с причинением лицу материального, физического вреда, незаконными действиями судьи, должностного лица может быть причинен моральный вред.

Понятие **морального вреда** дается в нормативном постановлении Верховного Суда РК №3 от 21. 06 2001 г. «О применении законодательства о возмещении морального вреда». В Постановлении говорится, что «под моральным вредом следует понимать нравственные или физические страдания, испытываемые гражданином в результате противоправного нарушения, умаления или лишения принадлежащих ему личных неимущественных прав и благ».

Статья 951 Гражданского кодекса РК, *моральным вредом* признает физические или нравственные страдания (унижение, раздражение, подавленность, гнев, стыд, отчаяние, физическую боль, ущербность, дискомфортное состояние и т. п.).

Судебная практика несколько расширяет *понятие морального вреда*, включая в нее такое состояние человека как, невозможность, продолжать активную общественную жизнь, потерю работы, раскрытие семейной, врачебной тайны. Кроме того моральным вредом признается, распространение сведений порочащих честь и достоинство или деловую репутацию гражданина, временное ограничение или лишение каких - либо прав, физическую боль, связанную с причинением увечья, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеваниями, перенесенным в результате нравственных страданий и др.

При определении морального вреда учитывается, как субъективная оценка потерпевшим тяжести причиненного вреда, так и объективные данные, свидетельствующие о степени нравственных и физических страданий, которые определяются судом.

Юридические лица вправе требовать возмещения морального вреда, причиненного им незаконными действиями органа (должностного лица) за подрыв деловой репутации, имиджа этой организации. Вред, причиненный физическим и лицам, возмещается государством в полном объеме *в течение года* с момента получения лицами постановления о производстве выплат (ст.683 КоАП). Моральный вред возмещается в денежной форме. На требования о возмещении морального вреда исковая давность не распространяется (ст. 44 УПК).

Иски о компенсации в денежном выражении за причиненный моральный вред предъявляются в порядке гражданского судопроизводства**.**

Основания возникновения права на реабилитацию, установленные положениями Гражданского кодекса, незаконными действиями суда, органами следствия дознания и прокурора, могут быть применены в качестве основания возмещении вреда, причиненные незаконными действиями судей и должностных лиц по делам об административных правонарушениях

Незаконными действиями органов ведущих административный процесс, являются:

-неправильное применение норм административного законодательства при квалификации административных правонарушений;

-незаконное применение мер обеспечения по делам об административных правонарушениях;

-содержание лица, в отношении которого в качестве меры взыскания избран арест, в опасных для его жизни и здоровья условиях;

-принудительное помещение не содержащегося под арестом лица в медицинское учреждение для производства судебно - психиатрической или судебно - медицинской экспертизы, при отсутствии об этом постановления суда;

- применение насилия, жестокое, унижающее человеческое достоинство обращение;

- проведение процессуальных действий в условиях создающих опасность для жизни или здоровья участвующих в них лиц;

-принятие решений и совершение действий, унижающих достоинство лица, участвующего в административном процессе;

- использование или распространение для целей, не предусмотренных КоАП, сведений о частной жизни, а равно иных сведений личного характера, которое лицо считает необходимым сохранить в тайне;

- незаконное наложение штрафа, лишение лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановление ее (его) действия на определенный вид деятельности, либо совершение определенных действий;

- незаконное применение принудительных мер медицинского характера или воспитательного воздействия;

- незаконное лишение специального права;

- незаконная конфискация оружия, боевых припасов и других орудий, разрешенных для охоты и рыболовства, для которых охота и рыболовство является законным источником существования. имущества добытого законным путем;

- принудительный снос, законно возводимого или возведенного строения и др.

Право на возмещение вреда. Согласно ч. 2 ст.678 КоАП право на возмещение вреда, причиненного в результате незаконных действий судьи, органа, (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях, имеют:

1) лицо, в отношении которого незаконно ведется производство по делу об административных правонарушениях;

2) лицо, в отношении, которых производство по делу не должно было быть начато, а начатое подлежало прекращению при наличии следующих обстоятельств:

- отсутствия события административного правонарушения;

-отсутствия состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения нарушения возраста, предусмотренного КоАП, для привлечения к административной ответственности, или невменяемости физического лица, совершившего противоправное действие;

-отмены закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность;

-утраты силы закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность вследствие признания их Конституционным Советом Республики Казахстан не соответствующими Конституции Республики Казахстан

-истечения сроков давности привлечения к административной ответственности;

-наличия по тому же факту в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности, постановления судьи, органа (должностного лица) о наложении административного взыскания либо неотмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении, а также наличие по тому же факту постановления о возбуждении уголовного дела;

- смерти физического лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Производство по делу об административном правонарушении прекращается и в случае, когда причинение вреда является правомерным либо деяние совершено при обстоятельствах, которые в соответствии с главой 5 КоАП исключают административную ответственность.

Вред не подлежит возмещению лицу, если доказано, что оно в процессе производства по делу, путем добровольного самооговора препятствовало установлению истины и тем самым способствовало наступлению последствий, указанных в подпункте 2 ч. 2 ст. 678 КоАП.

Следует отметить, что положения, предусмотренные ч. 5 ст. 678 КоАП не распространяются на случаи, когда наложенные на лицо административные взыскания и другие меры административно - правового воздействия отменены или изменены в виду, принятия закона, устраняющего административную ответственность или смягчающего административное взыскание.

В случае *смерти гражданина* право на возмещение вреда в установленном законом порядке переходит к его наследникам, а в части получения пенсий и пособий, выплата которых была приостановлена, - к тем членам семьи, которые относятся к кругу лиц, обеспечиваемых пособием по случаю потери кормильца. При отсутствии сведений о месте жительства наследников, родственников или иждивенцев умершего реабилитированного лица извещение им направляется не позднее пяти суток со дня их обращения в соответствующий орган (должностному лицу) (ст. 680 КоАП).

§ 2. Порядок и условия возмещения имущественного вреда

Под имущественным вредом понимаются убытки, неполученные доходы, прибыль, упущенная выгода, понесенные лицом, в результате незаконных действий органа (должностного лица),прокурора, судьи в отношении реабилитированного лица.

К имуществу, в связи со сказанным, относятся движимое и недвижимое имущество, вещи, драгоценности, деньги, денежные вклады и другие ценные бумаги, которые были незаконно изъяты при осмотре или досмотре органами (должностными лицами), уполномоченными возбуждать и рассматривать дела об административных правонарушениях, или которые были конфискованы по постановлению суда

В случае реабилитации имущественный вред включает в себя возмещение (ст. 681 КоАП):

- заработной платы, пенсии, пособий, иных средств и доходов, которых они лишились;
- имущества, незаконно конфискованного или обращенного в доход государства на основании постановления судьи;
- штрафов, взысканных во исполнение незаконного постановления судьи, органа (должностного лица); судебных издержек и иных сумм, выплаченных лицом в связи с незаконными действиями;
- сумм, выплаченных лицом за оказание юридической помощи;
- иных расходов, понесенных в результате незаконного производства по делу.

Необходимо ответить, что расходы, затраченные на содержание лица, в отношении которого судья за административное правонарушение применил арест и находящегося, в местах исполнения административного ареста, процессуальные издержки, связанные с производством по делу, а равно заработок за выполнение этими лицами во время исполнения административного ареста каких-либо работ, *не могут вычитаться из сумм*, подлежащих выплате в возмещение вреда, причиненного в результате незаконных действий органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях.

Необходимо отметить, что закон устанавливает сроки для предъявления требований о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда. Эти требования могут быть предъявлены *в течение трех лет* с момента получения реабилитированными лицами, постановления о производстве таких выплат. Требования о восстановлении неимущественных прав могут быть предъявлены в течение *шести месяцев* со дня получения извещения, разъясняющего порядок восстановления прав.

В случае пропуска этих сроков по уважительной причине, они могут быть по заявлению заинтересованных лиц восстановлены органом, ведущим административный процесс..

Порядок рассмотрения вопроса возмещения вреда. Действующее законодательство предусматривает два вида порядка рассмотрения вопросов возмещения вреда причиненного гражданину незаконными действиями органов (должностных лиц), суда, прокурора по нормам Административно - процессуального и Гражданского - процессуального кодексов РК

1.Одио из правил рассмотрения дел по возмещения вреда, предусматривает взыскание утраченного заработка, либо иных доходов, выплаченных штрафов, судебных издержек или иных сумм.

В соответствии с ч. 3 ст. 681 КоАП физическое лицо или законный представитель юридического лица, в отношении которого вынесено постановление о возмещении вреда, после получения копии документов, с извещением, лица о порядке возмещения вреда, вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда к органу (должностному лицу), вынесшему постановление о прекращении дела, отмене или изменении иных незаконных решений. В случаях прекращения дела вышестоящим органом (должностным лицом) или судом, требование о возмещении вреда направляется органу (должностному лицу), вынесшему незаконное постановление. Если дело, рассматривавшееся судьей, прекращено вышестоящим судом, требование о возмещении вреда направляется судье, вынесшему незаконное постановление. В случае реабилитации несовершеннолетнего требование о возмещении вреда может быть заявлено его законным представителем.

Государственный орган (должностное лицо) куда обратился гражданин *не позднее одного месяца* со дня поступления заявления должен сделать все необходимое для определении размера причиненного вреда (истребует документы, производит расчеты и т. п.), запрашивает в необходимых случаях расчет от финансовых органов и органов социальной защиты, после чего выносит
постановление, где определяется итоговая сумма выплат в возмещение этого вреда с учетом инфляции. Копия постановления, заверенная гербовой печатью, вручается или направляется
лицу для предъявления в органы, обязанные произвести выплату

Если дело прекращено судом, указанные действия производит судья, рассмотревший дело. В случае несогласия с произведенным расчетом размера имущественного ущерба и принятым решением, гражданин вправе руководствуясь нормами административного процессуального законодательства подать жалобу прокурору или в вышестоящий суд. В суде жалоба должна быть рассмотрена с участием прокурора, заявителя, его законного представителя и представителя финансовых органов.

В случае отказа органа (должностного лица), незаконно вынесшие постановление в отношении реабилитированного возместить вред, последний вправе обратиться с исковым требованием в суд в порядке гражданского судопроизводства (ч. 2 ст. 682КоАП).

2. Другой порядок предназначен для возмещения видов вреда: возврата пенсии, жилья, имущества или компенсации его стоимости, восстановления на прежней работе или равноценной должности, трудового стажа и др. возврата специальных прав, лицензии и т.п.

В соответствии с гражданским исковым судопроизводством на основе норм Административно - процессуального и Гражданско - процессуального законодательства возмещается заработок и иные доходы, являющиеся основным источником существования, уплаченные штрафы м судебные издержки; расходы по защите от предъявленного обвинения в совершении административного правонарушения. По правилам Гражданского процессуального законодательства (в исковом порядке) рассматриваются вопросы:

- возврата имущества или его стоимости;
-возврата недополученной пенсии;
-восстановления на прежней работе или должности,;
-трудового стажа;
-публикация в средствах массовой информации;

-денежной компенсации за моральный вред.

Иск физическому лицу предъявляется по месту жительства ответчика, а иск к юридическому лицу предъявляется по месту нахождения органа юридического лица.

В соответствии с Гражданско - процессуальным кодексом РК, по месту жительства истца могут быть предъявлены иски:

- о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав;
- о возврате имущества или его стоимости;
- о незаконном привлечении к административной ответственности;
-о возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконным применением меры пресечения в виде заключения по стражу:
- о незаконном наложении административного взыскания

Следует отметить, что требования о восстановлении иных прав могут быть предъявлены в течение шести месяцев со дня получения извещения, разъясняющего порядок восстановления права.

Законом, истцу предоставляются льготы - дополнительные права, облегчающие их задачу по взысканию вреда, они освобождаются от уплаты государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела.

Если дело прекращено судом при рассмотрении его в апелляционном, надзорном порядке, указанные действия производит суд, рассмотревший дело по первой инстанции.

Вред возмещается государством в полном объеме независимо от вины органа(должностного лица) судьи, прокурора.

Следует отметить, что, не подлежат вычету (удержанию) из сумм, подлежащих выплате в возмещение вреда:

- средства, затраченные государством на содержание подозреваемого и обвиняемого в административном правонарушении во время их нахождения под стражей;
- судебные издержки, связанные с преследованием этих лиц;
- равно заработок за выполнение ими во время отбывания ареста каких-либо работ.

В случаях прекращения дела или изменения приговора вышестоящим судом, требование о возмещении вреда направляется в суд, постановивший приговор. В случае реабилитации несовершеннолетнего требование о возмещении вреда может быть заявлено его законным представителем. .

Необходимо отметить, что реабилитированный или его законный представитель вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда в орган, постановивший приговор или иным способом реабилитировавший лицо только лишь в течение сроков исковой давности, установленных ГК, исчисляемых со дня получения копий соответствующих документов и извещения о порядке возмещения вреда.

Устранение последствий морального вреда. В соответствии со статьей 682 КоАП, по требованию лиц, имеющих право на реабилитацию, орган (должностное лицо), уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях, обязан в *двухнедельный срок* направить письменное сообщение об отмене своих незаконных решений по месту их работы, учебы, жительства.

Орган, ведущий уголовный процесс, принявший решение о реабилитации лица, обязан принести ему официальные извинения за причиненный вред.

Если, лицо было незаконно привлечено к административной ответственности, а сведения об этом были распространены в печати, по радио, телевидению или иными средствами массовой информации, то по требованию этого лица, а в случае его смерти—по требованию его родственников или прокурора, соответствующие средства массовой информации обязаны в течение *одного месяца* сделать об этом необходимое сообщение, о реабилитации

Глава 15. Особенности производства по делам лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от административной ответственности

§ 1. Общая характеристика правового положения лиц, обладающих иммунитетом и привилегиями от административной ответственности

Производство по делам об административной ответственности в отношении отдельных категорий лиц пользующихся иммунитетом и привилегиями, - это особая деятельность участников административного процесса, которая заключается в определяющей роли Президента РК, Парламента РК, Генерального Прокурора РК, суда, органов дознания и следствия по установлению фактических и юридических оснований для привлечения к административной ответственности лиц, перечень которых дан в главе 42 КоАП.

Иммунитет, латинское слово «immunities» – освобождение от какой – либо обязанности. По словарю С.И.Ожегова, «иммунитет, означает, предоставление кому – нибудь, исключительное право не подчиняться некоторым общим законам, а *дипломатический* иммунитет означает неприкосновенность личности, служебных помещений, жилища и собственности дипломатов. Привилегия - преимущественное право, льгота».

Особый порядок производства по уголовным делам применяется к следующим лицам, обладающим правом иммунитета и привилегиями от уголовного преследования:

1) депутатам Мажилиса и Сената Парламента РК;
2) Председателю или члену Конституционного Совета РК;
3) судьям всех звеньев судебной системы РК;
4) Генеральному прокурору РК
5) к определенным категориям иностранных граждан

1. Особенности и порядок привлечения лиц пользующихся иммунитетом и привилегиями к административной ответственности. Существенными особенностями производства по делам лиц, пользующихся иммунитетом, являются *процедура лишения этих лиц, иммунитета* в связи с возбуждением дела и привлечения их к административной ответственности, производства отдельных процессуальных действий

Порядок задержания, привод и привлечение к административной ответственности, выше указанных лиц определен в ст.686 - 498 УПК.

Административная ответственность депутата Парламента РК. В соответствии со ст. 50 Конституции РК, Парламент состоит из двух Палат: Сената и Мажилиса, действующего на постоянной основе. Сенат и Мажилис образуют избранные депутаты.

Депутат Сената или Мажилиса Парламента Республики Казахстан в течение срока своих полномочий не может быть подвергнут приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, без согласия палаты Сената или Мажилиса, в которую избран депутат Парламента Республики Казахстан (ст.686 КоАП).

Генеральный прокурор Республики Казахстан. Для получения согласия на привлечение депутата к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, привод, вносит соответствующее представление в Сенат или Мажилис Парламента РК.

Представление вносится перед направлением дела об административном правонарушении в суд, а также перед решением вопроса о необходимости принудительного доставления депутата в суд, в орган (к должностному лицу), уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях.

В случаях дачи согласия соответствующей палатой Парламента РК согласия на привлечение депутата к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, дальнейшее производство по делу ведется в порядке, установленном главой 37 КоАП, с учетом особенностей, предусмотренных ст. 686 КоАП.

В случае, отказа палатой Сената или Мажилиса Парламента РК в даче согласия на

привлечение депутата к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, производство по делу подле жит прекращению по этому основанию.

Если Сенат или Мажилис Парламента РК дает согласие на привод, вопрос о применении к депутату этой меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении решается в порядке, установленном ст. 625 или ст.630 КоАП.

В случае отказа палаты Сената или Мажилиса Парламента РК в даче согласия на привод, к депутату в порядке установленном ст. 625 и ст. 630 КоАП, могут быгть, применены иные меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении, предусмотренные ст. 618 КоАП.

Следует отметить, что надзор за законностью рассмотрения дела об административном правонарушении в судебном порядке в отношении депутата Парламента Республики Казахстан осуществляет Генеральный прокурор Республики Казахстан

Административная ответственность кандидатов в президенты, в депутаты Парламента (ст. 687КоАП). Кандидаты в президенты, в депутаты Парламента *со дня их регистрации ив* Центральной избирательной комиссии *и до опубликования итогов выборов* не могут быть подвергнуты приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, без согласия Центральной избирательной комиссии.

Генеральный прокурор Республики Казахстан перед направлением дела об административном правонарушении в суд, вносит в Центральную избирательную комиссию представление о привлечении кандидатов в президенты, в депутаты Парламента к административной ответственности вносится.

После получения Генеральным прокурором решения Центральной избирательной комиссии им проводится подготовка к рассмотрению дела об административном правонарушении в порядке, установленном ст. 643 КоАП.

Административная ответственность Председателя или членов Конституционного Совета Республики Казахстан. В соответствии с Конституцией РК Конституционный Совет состоит из семи человек. Председатель Конституционного Совета и два члена Конституционного Совета назначаются Президентом РК., два –Председателем Сената и два – Председателем Мажилиса (ст. 71 Конституции РК)

Председатель или члены Конституционного Совета Республики Казахстан в течение срока своих полномочий не могут быть подвергнуты приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, без согласия Парламента Республики Казахстан.

Генеральный прокурор Республики Казахстан вносит соответствующее представление в Парламент Республики Казахстан для получения согласия на привлечение Председателя или членов Конституционного Совета Республики Казахстан к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, привод. Представление должно быть внесено перед направлением дела об административном правонарушении в суд, а также перед решением вопроса о необходимости принудительного доставления Председателя или члена Конституционного Совета Республики Казахстан в суд, в орган (к должностному лицу), уполноченный рассматривать дела об административных правонарушениях.

После получения Генеральным прокурором Республики Казахстан решения Парламента Республики Казахстан дальнейшее производство по делу производится в порядке, установленном статьей 643 настоящего Кодекса (ст. 688 КоАП).

Административная ответственность судьи. В соответствии со ст. 55, 82 Конституции РК по представлению Президента РК Сенат Парламента:

б) избирает и освобождает от должности Председателя Верховного Суда РК, председателей коллегий и судей Верховного Суда;

б) лишает неприкосновенности Председателя Верховного Суда РК.

Президент РК назначает на должности:

а) Председателей областных и приравненных к ним судов, председателей коллегий и судей областных и приравненных к ним судов по рекомендации Высшего Судебного Совета Республики (ст. 82 Конституции РК);

б) Председателей и судей других судов Республики по представлению Министра юстиции, основанному на рекомендации Квалификационной коллегии юстиции.

Согласно Конституции РК и ст. 689 КоАП, Председатель Верховного суда, Председатели судебных коллегий и судьи Верховного Суда, Председатели коллегий областных и приравненных к ним судов не могут быть арестованы, подвергнуты приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке *без согласия* Президента Республики Казахстан, основанного на заключении Высшего судебного совета республики и *без согласия* Сената Парламента Республики Казахстан.

Генеральный прокурор Республики Казахстан, для получения согласия на привлечение судьи к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, а также привод, вносит представление Президенту Республики Казахстан, а в случае, предусмотренном подпунктом 3) статьи 55 Конституции,—в Сенат Парламента Республики Казахстан.

Следует отметить, что представление вносится перед направлением дела об административном правонарушении в суд, для решением вопроса о необходимости принудительного доставления судьи в суд, орган (к должностному лицу}, уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях.

После получения Генеральным прокурором Республики Казахстан решения Президента Республики Казахстан, согласия Сената Парламента Республики Казахстан дальнейшее производство по делу производится в порядке, установленном статьей 643 КоАП.

Административная ответственность Генерального прокурора Республики Казахстан. Согласно ст. 55 Конституции РК Генеральный Прокурор РК назначается Президентом РК с согласия Сената Парламента.

Генеральный прокурор Республики Казахстан в течение срока своих полномочий не может быть подвергнут приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, без согласия Сената Парламента Республики Казахстан.

Для получения согласия на привлечение Генерального прокурора Республики Казахстан к административной ответственности, влекущей наложение административного взыскания в судебном порядке, привод, первый заместитель Генерального прокурора должен внести представление в Сенат Парламента Республики Казахстан.

Необходимо отметить, что представление должно быть внесено перед направлением дела об административном правонарушении в суд, для решения вопроса о необходимости принудительного доставления Генерального прокурора в суд, орган (к должностному лицу), уполномоченный рассматривать дела об административных правонарушениях.

В случае получения первым заместителем Генерального прокурора Республики Казахстан решения Сената Парламента Республики Казахстан дальнейшее производство по делу производится в порядке, установленном статьей 643 настоящего Кодекса.

Надзор за законностью рассмотрения дела об административном правонарушении в судебном порядке в отношении Генерального прокурора Республики Казахстан осуществляет первый заместитель Генерального Прокурора РК (ст. 690 КоАП).

Рассмотрение судьей дела об административном правонарушении в отношении депутата Парламента Республики Казахстан, Председателя или членов Конституционного Совета Республики Казахстан, судьи, Генерального прокурора Республики Казахстан (ст. 691 КоАП).

Рассмотрение вопроса о возбуждении уголовного дела в отношении лиц, пользующимися иммунитетом и привилегиями имеет свои специфические особенности и состоит в следующем:

1)Рассмотрение дела производится по общим правилам с особенностями производства по делам лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от административной

ответственности;

2) производство по делам об административном правонарушении осуществляется судьей;

3) судья в соответствии со ст. 691 КоАП вправе обратиться к Генеральному Прокурору РК о внесении представления Президенту РК и в Парламент РК о даче согласия на примение к депутату Парламента Республики Казахстан, Председателю или членам Конституционного Совета Республики Казахстан, судье, Генеральному прокурору Республики Казахстан *привода* в качестве меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении

После производства неотложных процессуальных действий дело передается судье через Генерального Прокурора РК. Административное дело в отношении депутата Парламента РК, Председателя или члена Конституционного Совета РК, судьи может быть возбуждено и рассмотрено только *судьей, которому передано для рассмотрения* дело об административных правонарушениях.

О возбуждении административного дела в отношении депутата Парламента РК, Председателя или члена Конституционного Совета РК, судьи, Генерального Прокурора РК немедленно уведомляется Президент РК.

Административное дело в отношении *судьи может быть возбуждено Генеральным Прокурором РК,* который поручает производство по делу другому судье.

Административное дело в отношении *Генерального Прокурора РК* может быть возбуждено только *его первым заместителем*.

О возбуждении административного дела в отношении Генерального Прокурора РК до окончания рассмотрения дела заместитель Генерального Прокурора должен сообщить Президенту Республики Казахстан о случившемся факте.

Рассмотрение дела об административном правонарушении в отношении депутата Парламента РК, Председателя или члена Конституционного Совета РК, судьи, Генерального Прокурора РК производится по общим правилам производства по делу об административных правонарушениях судьей районного суда г Астаны, с учетом положений изложенных в разделе 4 КоАП.

Следует отметить, что в юридической литературе существует неоднозначное мнение по вопросу неприкосновенности лиц, обладающих иммунитетом неприкосновенности и привилегиями, которое в обществе воспринимается негативно. Неограниченная неприкосновенность, нередко порождает безнаказанность и превосходство этих лиц над законом и над людьми. Каждый человек должен быть равен перед законом. Отмена депутатского, судейского и т. д. иммунитета приведет к ограничению безнаказанности, бюрократизма и коррупции. Это мнение следует поддержать.

§ 2. Общая характеристика правового положения иностранных граждан, обладающих дипломатическим иммунитетом от административной ответственности

Лицо, независимо от пола, расы, национальности, гражданства, совершившее административное правонарушение на территории РК подлежит административной ответственности.

Иностранцы и лица без гражданства пользуются в РК всеми правами и свободами, а также несут ответственность за совершенные правонарушения, как и граждане РК. В основе данного правового положения лежит принцип равенства между казахстанскими и иностранными гражданами перед уголовным законом.

Иностранные граждане – это лица, не являющиеся гражданами РК и имеющие паспорт, в качестве доказательства принадлежности к гражданству иностранного государства. Правовое положение иностранных граждан определяется Конституцией РК, законодательством РК, международными договорами, а также общими принципами международного права.

Особенность правового положения иностранных граждан в уголовном судопроизводстве, состоит в делении их на следующие категории:

а) граждане, постоянно проживающие на территории РК;

б)граждане , временно пребывающие на территории РК;

в) лица, обладающие дипломатическим иммунитетом;

г) беженцы.

Лица, обладающие дипломатическим иммунитетом. В соответствии с законодательством РК и международными договорами, ратифицированными РК дипломатическим иммунитетом от административной ответственности, обладают следующие иностранные лица (ст.692 КоАП):

1) главы дипломатических представительств иностранных государств, члены дипломатического персонала этих представительств и члены их семей, если они проживают совместно с ними и не являются гражданами РК;

2) на основе взаимности:

а) сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающие совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан или не проживают постоянно в Казахстане;

б) *главы консульств и другие консульские должностные лица* в отношении деяний, совершенных ими при исполнении служебных обязанностей, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан;

3) на основе взаимности сотрудники административно-технического персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающих совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами РК или не проживают постоянно в Казахстане;

4) дипломатические курьеры;

5) главы и представители иностранных государств;

- члены парламентских и правительственных делегаций;

- на основе взаимности, сотрудники делегаций иностранных государств, прибывающие в Казахстан для участия в международных переговорах, международных конференциях и совещаниях или с другими официальными поручениями, либо следующие для тех же целей транзитом через территорию Республики Казахстан;

- члены семей указанных лиц, которые их сопровождают, если эти члены семей не являются гражданами Республики Казахстан;

6) главы, члены и персонал представительств иностранных государств в международных организациях, должностные лица этих организаций, находящиеся на территории Республики Казахстан, на основе международных договоров или общепризнанных международных обычаев;

7) главы дипломатических представительств, члены дипломатического персонала представительств иностранных государств в третьей стране, проезжающие транзитом через территорию РК, и члены их семей, которые сопровождают указанных лиц или следуют отдельно, для того чтобы присоединиться к ним или возвратиться в свою страну;

8) члены парламентских и правительственных делегаций и иные лица в соответствии с международным договором РК.

В соответствии с ч. 2 ст. 692 КоАП главы дипломатических представительств, консульств, дипломатические курьеры, главы и представители иностранных государств, а также иные лица могут подвергаться административной ответственности в соответствии с международным договором РК лишь в случае, если иностранное государство предоставит определенно *выраженный отказ* от иммунитета от административной ответственности этих лиц. Вопрос о таком отказе разрешается по представлению Генерального Прокурора РК через Министерство иностранных дел РК дипломатическим путем.

Следует знать, что при *отсутствии отказа* соответствующего иностранного государства от иммунитета от административного преследования указанных лиц,

административное производство в отношении их не может быть возбуждено, а возбужденное - подлежит прекращению.

Необходимо, также отметить, что иммунитет от административной ответственности, не распространяются на сотрудников обслуживающего и административно-технического персонала дипломатических представительств и членов их семей, проживающих совместно с ними. Исключение могут составить случаи, когда совершенное этими лицами административного правонарушения связано с исполнением ими своих служебных обязанностей и не направлено против интересов РК, если иное не предусмотрено международным договором РК (ч.3 ст. 692 КоАП)

В международном праве принято различать;

а) *дипломатические иммунитеты и привилегии представительства* и

б*) личные иммунитеты и привилегии.*

К дипломатическому иммунитету относятся следующие особые права и преимущества: личная неприкосновенность и неприкосновенность помещений (здания и земельного участка вокруг него), имущества и средств передвижения, неприкосновенность корреспонденции и архивов, на беспрепятственное сношение со своим центром и другими представительствами своего государства, освобождения от таможенных пошлин, багажа представительства и т.д. Дипломатическая почта не подлежит распечатыванию и задержанию.

Дипломатический иммунитет от досмотра, административного задержания, привода. В соответствии с международным договором Республики Казахстан вышеуказанные лица пользуются личной неприкосновенностью. Они не могут быть подвергнуты личному досмотру, задержаны или подвергнуты приводу за совершение административного правонарушения. Не может быть произведен также досмотр находящихся при них вещей. ст. 693 КоАП)

Дипломатический иммунитет отдачи показаний (ст. 694 КоАП). *К личному иммунитету* относятся: личная неприкосновенность глав и членов дипломатических представительств и членов их семей, глав и членов правительств, членов парламентов, сотрудников ООН, и других высших должностных лиц неприкосновенность частной резиденции и помещений указанных лиц, а также право на свидетельский иммунитет. Они не могут быть *задержаны или арестованы*, кроме случаев, когда это необходимо для исполнения вынесенного в отношении их постановления, определения, вступившего в законную силу.

Следует отметить, что сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающих совместно с ними, сотрудники административно-технического персонала дипломатических представительств и члены их семей , главы и члены дипломатических представительств и члены их семей, главы и члены правительств, члены парламентов, сотрудники ООН, и другие высшие должностные лица, обладающие иммунитетом неприкосновенности, в соответствии с международным договором РК *могут отказаться и не давать показания в качестве свидетеля, потерпевшего*, а при согласии давать такие показания не обязаны для этого являться к судье, в орган

(к должностному лицу), рассматривающего дело об административном правонарушении.

Вызов для опроса, врученный повесток, извещений указанным лицам, не должен содержать угрозы принудительных мер за их неявку. В случае согласия указанных лиц, давать такие показания они не обязаны для этого являться в орган, ведущий административный процесс. При этом вызов на допрос, врученный указанным лицам, не должен содержать угрозы принудительных мер за их неявку в орган, ведущий уголовный процесс. В случае отказа от явки иностранных граждан для дачи показаний, вместе с запросом о его явке, одновременно, судьей, органом (должностным лицом)следствием ставятся вопросы, на которые необходимо получить ответы иностранного гражданина, в качестве лица, привлекаемого к административной ответственности, потерпевшего или

свидетеля. Как правило, такие запросы оформляются соответствующей вербальной нотой, пересылаемые через МИД РК органу, ведущему производство по делам об административной ответственности. Такие ноты являются официальным документом дипломатической переписки, которые могут быть использованы в качестве доказательства по делу.

В случае, если эти лица при производстве по делу давали показания как потерпевшие, свидетели, а в судебное заседание не явились, суд может огласить их показания,

Сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств и члены их семей, не могут отказаться давать показания как свидетели и потерпевшие, кроме показаний по вопросам, связанным с исполнением ими служебных обязанностей (ч.3 ст. 694 КоАП).

В случае отказа консульских должностных лиц давать свидетельские показания к ним не могут быть применены привод в качестве меры процессуального принуждения.

Кроме того, лица, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, *не обязаны* представлять органу, ведущему администативный процесс, корреспонденцию и другие документы, относящиеся к исполнению ими служебных обязанностей (ст.694 КоАП). Осмотр, изъятие, наложение ареста на имущество могут производиться только по просьбе или согласия главы дипломатического представительства, консульства или лица, его заменяющего.

Дипломатический иммунитет на доступ, осмотр и досмотр помещений и документов

*В соответствии со ст. 695 КоАП, р*езиденция главы дипломатического представительства, помещения, занимаемые дипломатическим представительством, жилые помещения членов дипломатического персонала и членов их семей, имущество, находящееся у них, и средства передвижения являются неприкосновенными. Доступ (проход, проникновение) в эти помещения, их осмотр, а также досмотр средств передвижения могут производиться только с согласия главы дипломатического представительства или лица, его заменяющего.

На основе взаимности иммунитет неприкосновенности, распространяется на жилые помещения, занимаемые сотрудниками обслуживающего персонала дипломатического представительства и членами их семей, которые проживают совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан

Помещение, занимаемое консульством, и резиденция главы консульства пользуются на основе взаимности неприкосновенностью. Доступ в эти помещения, их осмотр могут иметь место только по просьбе или с согласия глав консульств или дипломатического представительства соответствующего иностранного государства.

Архивы, официальная переписка и другие документы дипломатических представительств и консульств являются неприкосновенными. Они не могут быть подвергнуты осмотру и изъятию без согласия главы дипломатического представительства, консульства. Следует знать, что дипломатическая почта не подлежит распечатыванию и задержанию.

Генеральный прокурор РК, в случаях необходимости доступа (прохода, проникновения) в резиденцию главы дипломатического представительства, помещения, занимаемые дипломатическим представительством, консульством, и резиденция главы консульства, помещения членов дипломатического персонала и членов их семей и производство в них осмотра, а также осмотра и выемки архивов, официальной переписки и других документов, должен через Министерство иностранных дел Республики Казахстан получить **согласие** глав дипломатических представительств и консульств на эти проведение указанных процессуальных действий. Осмотр, изъятие в указанных помещений и документов должно во всех случаях проводиться в присутствии прокурора и представителя Министерства иностранных дел РК (ст. 695 КоАП).

Таким образом, следует признать, что иностранный гражданин, обладающим иммунитетом от административной ответственности, в соответствии с международным

правом и административно – процессуальным законом РК, не может быть арестован, задержан, принудительно доставлен в суд, орган (должностному лицу), привлечен к административной ответственности. Кроме того, указанные лица обладают иммунитетом от дачи личных показаний, доступа в помещения их осмотра, досмотра, на выемку документов. Административное дело, направленное в суд не будет рассмотрено, даже в случаях доказанности вины этих лиц в совершении административного правонарушения. В любом случае, суд, органы (должностное лицо) ссылаясь на дипломатическую неприкосновенность лиц, должны будут выносить постановление о - прекращение административного дела.

Глава 16. Исполнение постановлений о наложении административных взысканий

§1. Понятие и цели административного взыскания

Закон (ст. 44 КоАП) дает понятие административного взыскания, как меры государственного принуждения, направленного на лишение или ограничение прав и свобод лица, применяемое уполномоченными на то органами (должностными лицами), за совершение административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях.

Административные взыскания, являясь мерой государственного принуждения, налагаемого за совершенное административное правонарушение, применяется в целях восстановления социальной справедливости и воспитания лица, совершившего правонарушение, в духе соблюдения требований законодательства и уважения правопорядка, а также предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Такие виды административного взыскания как временное ограничение прав правонарушителя или административный арест могут содержать в себе материальное и моральное воздействие на правонарушителя. Следует отметить, что административные взыскания могут быть наложены судьей, органом (должностным лицом) путем вынесения правового акта в виде постановления.

Административное взыскание налагается на лицо, совершившее правонарушение независимо от его служебного положения (звания, ранга, чина) и применяется должностными лицами, уполномоченными налагать административные взыскания.

Например, инспектор ГДП или участковый инспектор органа внутренних дел могут наложить административное взыскание, в первом случае на водителя за нарушение правил дорожного движения, во втором случае за нарушение общественного порядка, (независимо, кем, высокопоставленным чиновником или простым гражданином является нарушитель), т. е. во всех случаях совершения гражданами правонарушения должен неукоснительно соблюдаться принцип равенства всех перед законом, предусмотренных ст. 11 КоАП.

Исполнение постановлений о наложении административных взысканий является **заключительной стадией** административного процесса, в которой исполняются предписания, содержащиеся в постановлении судьи, органа (должностного лица), касающиеся характера и вида административного взыскания, в том числе, обвиняющее или оправдывающее нарушителя.

Постановление по делу об административном правонарушении *вступает в законную силу после истечения срока,* установленного для обжалования постановления по делу, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае обжалования опротестования постановления в вышестоящий суд, орган (должностному лицу) постановление исполняется *немедленно* после вынесения определения по жалобе, протесту, а также вынесения постановления по одному из видов решений, предусмотренных в ст. 664 КоАП.

Следует отметить, что условия исполнения административного взыскания имеет

некоторые особенности. Исполнение постановлений о наложении административных взысканий это не только исполнение решения о взыскании, в постановлении могут содержаться также решение об освобождении лица из – под ареста, об отмене ареста на имущество, об отмене конфискации имущества и ряда других решений, предусмотренных статьями КоАП

Необходимо помнить, что основанием исполнения административного взыскания является постановление судьи, органа (должностного лица), вступившие в законную силу.

Вступление постановления в законную силу. Постановление судьи, органа (должностного лица) нижестоящей инстанции, вступает в законную силу по истечении *десяти дней*, срока на обжалование или опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано (ч.1 ст. 696 КоАП).

В случае принесения жалобы или протеста на постановление, если оно не отменено, вступает в законную силу немедленно, в день вынесения вышестоящим судом (должностным лицом) апелляционного определения. Если жалоба, протест были отозваны до начала заседания вышестоящего суда, органа (должностного лица), постановление вступает в законную силу в день вынесения определения о прекращении апелляционного производства в связи с отзывом жалобы, протеста (ч. 2 ст. 696 КоАП).

Обязательность исполнения постановления о наложении административного взыскания. В соответствии со ст. 697 КоАП ***по***становление о наложении административного взыскания **обязательно** для исполнения всеми государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами, юридическими, .физическими лицами и их объединениями.

Постановление обращается к исполнению судьей, должностным лицом не позднее *трех суток* со дня его вступления в законную силу или возвращения дела из вышестоящего суда, органа (должностного лица), если оно обжаловано, опротестовано. Постановление о наложении административных взысканий в виде лишения специального права и административного ареста исполняются *немедленно* с момента их вынесения и направляются органам, уполномоченным для обращения его к исполнению (ст. 698 КоАП).

Лицо, в отношении которого наложено административное взыскание, освобождается от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности наложения взыскания установленные статьей 69 КоАП.

Обращение постановления судьи, органа (должностного лица) к исполнению. Согласно ст. 698 КоАП, на судью, орган (должностное лицо), вынесший постановление возлагается обязанность обеспечения обращения постановления о наложении административного взыскания к исполнению. Постановление направляется органу (должностному лицу), уполномоченному осуществлять исполнительные действия и приводить его в исполнение *в течение суток со* дня вступления его в законную силу.

Постановления судьи, органа (должностного лица) о наложении административных взысканий в виде лишения специального права и административного ареста направляются, немедленно после их вынесения, органам, уполномоченным осуществлять исполнительные действия и приводить их в исполнение,

§ 2. Вопросы, разрешаемые органом (должностным лицом), по исполнению постановления о наложении административного взыскания

Кодекс РК об административных правонарушениях (глава 43*)* возлагает на государственные органы (должностное лицо), вынесшие постановление о наложении административного взыскания, рассмотрение и разрешение, связанных с исполнением этого постановления, следующих вопросов:

-о вступлении постановления в законную силу (ст.696 КоАП);

-об исполнении административного взыскания в виде ареста или лишения специального права (ст.697 КоАП);

-об обращении постановления о наложении взыскания (ст.698 КоАП);

- о приведении в исполнение постановления (ст.699);

- о приостановлении или прекращении исполнения постановления о наложении административного взыскания (ч. 1 ст. 700);

- о взыскании штрафа, наложенного на несовершеннолетнее лицо, с его родителей или лиц, их заменяющих (ч.2 ст. 700);

- об отсрочке, рассрочке исполнения постановления (ст. 701);

- освобождение от исполнения административного взыскания (ст.702);

- о давности исполнения постановления (ст. 703);

- об окончании производства по исполнению постановления (ст.704);

- о рассмотрении жалобы, в связи с исполнением постановления (ст. 705)

- о контроле за исполнением постановления (ч.1 ст.700);

Приведение в исполнение постановления о наложении административного взыскания. Статья 699 КоАП регламентирует круг органов, организаций и должностных лиц осуществляющих исполнительные действия по приведению в исполнение *п*остановлений о наложении административного взыскания, в зависимости от вида административных взысканий:

- лицом, на которое наложено взыскание в добровольном порядке;

- органами внутренних дел;

- судебным исполнителем;

- органами , осуществляющий технический надзор:

- органами осуществляющий государственный надзор за связью;

- орган, осуществляющий надзор за охотой и рыболовством;

- иными уполномоченными на то органами в порядке, установленном КоАП.

В случае вынесения в отношении одного и того же лица нескольких постановлений о наложении административных взысканий, каждое постановление должно приводиться в исполнение самостоятельно. Следует иметь в виду, что уклонение лица от административного взыскания влечет исполнение этого взыскания в принудительном порядке в соответствии с административно - процессуальным или гражданско - процессуальным законодательством.

Приостановлении или прекращении исполнения постановления . В соответствии с ч. 2 ст. 700 КоАП, судья, орган (должностное лицо), вынесшие постановление о приостановлении или прекращении исполнения постановления о наложении административного взыскания, а также о взыскании штрафа, наложенного на несовершеннолетнее лицо, с его родителей или лиц, их заменяющих, рассматриваются, в трехдневный срок со дня возникновения основания для разрешения соответствующего вопроса.

Лица, заинтересованные в разрешении об отсрочке, рассрочке, приостановлении или прекращения исполнения постановления о наложении административного взыскания , а также штрафа, наложенного на несовершеннолетнее лицо, извещаются о месте и времени их рассмотрения. В случае неявки заинтересованных лиц без уважительных причин в орган, (должностному лицу) не является препятствием для разрешения вопроса об отсрочке, рассрочке принудительного исполнения постановления о об административном взыскании. вопросов. При рассмотрении вопроса об уклонении лица от отбывания административного ареста по постановлению, вынесенного судьей, присутствие этого лица, является обязательным в целях выяснения причин его уклонения от ареста.

Решение судьи, органа (должностного лица), связанные с исполнением, отсрочки рассрочки исполнения административного взыскания выносятся в виде постановления.

Копия постановления должна быть, немедленно вручена физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе под расписку. В случае отсутствия указанных лиц копия постановления высылается по почте в течение *трех дней* со дня его вынесения, о чем

производится соответствующая запись в деле.

При вынесении административного взыскания в виде предупреждения, штрафа, лишения специального права, за административные правонарушения правил дорожного движения на автотранспорте, предусморнные статьями 461-472,476 КоАП, оно оформляется и фиксируется уполномоченным на то должностным лицом в талоне к водительскому удостоверению в порядке, установленном правилами и инструкциями Министерства внутренних дел РК.

Отсрочка и рассрочка исполнения постановления о наложении административного взыскания. Основаниями отсрочки постановления могут послужить наличие обстоятельств, делающих исполнение постановления невозможным в установленные сроки за следующие виды административного взыскания: административного ареста, лишения специального права или штрафа (за исключением взыскания штрафа на месте совершения административного правонарушения).

Исполнение постановления о наложении административного взыскания в виде административного ареста, лишения специального права или штрафа может быть отсрочено судьей, органом (должностным лицом), вынесшим постановление на срок до одного месяца при наличии одного из следующих оснований:

1)невозможности уплаты штрафа, в связи с материальным положением правонарушителя.

Отсрочка исполнения отдельных видов административных взысканий может быть отсрочена судьей, органом, должностным лицом и по таким основаниям как:

- невозможность исполнения ареста, в связи с тяжелым заболеванием нарушителя, препятствующей исполнению взыскания, - до его выздоровления;

- беременности женщины или женщины правонарушителя, имеющей детей в возрасте до трех лет. Кроме того, отсрочка исполнения постановления возможна, в связи с поездкой на похороны близких людей, за пределы области, республики, нахождения в командировке.

Судьей, органом (должностным лицом), вынесшим постановление, с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата штрафа может быть рассрочена *на срок до трех месяцев* (ст. 701 КоАП).

Вопрос об отсрочке исполнения постановления решается судом, должностным лицом по собственной инициативе или ходатайству, лица, в отношении которого наложено административное взыскание, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора или администрации исполнительных органов.

Освобождение от исполнения административного взыскания. *Закон* - статья 702 КоАП, устанавливает обстоятельства, когда судья, орган (должностное лицо), вынесший постановление о наложении административного взыскания, может прекратить исполнение постановления и освободить от административного взыскания физическое или юридическое лицо в случаях:

1)отмены закона или отдельных его положений, устанавливающих административную ответственность;

2) если закон или отдельные его положения, устанавливающий административную ответственность, утратили силу вследствие признания их Конституционным Советом Республики Казахстан не соответствующего Конституции Республики Казахстан;

3}смерти лица, привлеченного к административной ответственности, или объявления его в установленном законом порядке умершим;

4) истечения сроков давности исполнения постановления о наложении административного взыскания, установленных законом (ст. 703 КоАП)

Давность исполнения постановлений о наложении административного взыскания

Согласно ст. 703 КоАП, постановление судьи, органа (должностного лица) не подлежит исполнению по всем видам административных взысканий, предусмотренных КоАП, если оно не было приведено в исполнение *в течение одного года* со дня вступления

его в законную силу. Исключением из этого правила, является постановление о наложении административного взыскания за правонарушения в области налогообложения, которое по сроку давности может быть исполнено *в течение пяти лет* со дня вступления его в законную силу.

Подача физическим или юридическим лицом жалобы или протеста прокурором, на постановление судьи, органа (должностное лицо), в соответствии со статьей 659КоАП, о наложении административного взыскания, *приостанавливает течение давностного срока* исполнение постановления до рассмотрения жалобы или протеста вышестоящим судом, органом (должностным лицом).

Течение срока давности, *приостанавливается*, прерывается, если лицо, привлеченное к административной ответственности, уклоняется от его исполнения. Исчисление срока давности в этом случае возобновляется со дня обнаружения этого лица.

Отсрочка исполнения постановления о наложении административного взыскания в виде административного ареста, лишения специального права или штрафа (за исключением взыскания штрафа на месте совершения административного правонарушения) прерывается по причине невозможности его исполнения из - за материального положения лица, привлеченного к административной ответственности в установленные законом сроки, предусмотренные статьей 701 КоАП. В таких случаях, *течение давностного срока приостанавливается до истечения срока отсрочки*, а при рассрочке исполнения постановления течение срока давности продлевается *на срок рассрочки.* В случае

Окончание производства по исполнению постановления о наложении административного взыскания. В соответствии со ст. 704. КоАП, судья, орган (должностное лицо) должны контролировать вопросы по исполнению постановления о наложении административного взыскания. В случаях, когда постановление о наложении административного взыскания, по которому взыскание произведено полностью, орган, исполнивший постановление ставит отметку в документе о произведенном взыскании и должен возвратить, органу (должностному лицу), вынесшему постановление.

Орган, исполняющий постановление о наложении административного взыскания, возвращает судье, органу (должностному лицу), постановление, по которому не производилось исполнение взыскания или исполнение было произведено не полностью в случаях когда:

1) по адресу, указанному судьей, органом (должностным лицом), вынесшим постановление, привлеченное к ответственности физическое лицо не работает, не проживает или не учится, а также не находится привлеченное к ответственности юридическое лицо либо имущество указанных лиц, на которое можно обратить взыскание;

2) у лица, привлеченного к ответственности, отсутствует имущество или доходы, на которые может быть обращено взыскание, и меры по отысканию его имущества оказались безрезультатными;

3) истек годичный срок давности со дня вступления постановления о наложении административного взыскания в законную силу, а по постановлению о наложении административного взыскания в области налогообложения истек пятилетний срок давности со дня вступления его в законную силу, предусмотренный статьей 703 КоАП.

В случаях, отсутствия физического и юридического лица, по месту жительства и работы или отсутствия имущества, доходов, должностное лицо, на исполнении у которого находится постановление, должен составить акт, утверждаемый вышестоящим должностным лицом.

Следует отметить, что возвращение постановления о наложении административного взыскания по основаниям отсутствия точного адреса или места работы виновного лица или наличие их имущества и доходов, не является препятствием для предъявления этого постановления, повторно к исполнению в пределах установленного срока, предусмотренного статьей 703 КоАП.

Обжалование действий органа, должностного лица, исполняющего постановление о наложении административного взыскания. Согласно ст. 705 КоАП, лицо, привлеченное к административной ответственности, вправе *в течение десяти дней* со дня осуществления действий по принудительному исполнению постановления о наложении административного взыскания, подать жалобу судье, органу (должностному лицу), вынесшему постановление, о нарушений правил по исполнительному производству или неправомерных действиях со стороны судебного исполнителя или органа (должностного лица), осуществляющих исполнение постановления или исполнительного листа.

Жалоба подается в письменной форме и должна быть рассмотрена судьей, органом (должностным лицом) осуществлять исполнительные действия. При этом лицо, подавшее жалобу, должно быть извещено о месте и времени ее рассмотрения. Неявка лица, подавшего жалобу, не является препятствием для рассмотрения жалобы.

По результатам рассмотрения жалобы судья, орган, должностное лицо выносит определение об удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении.

Копия вынесенного определения, об удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении, должна быть, немедленно вручена физическому лицу или законному представителю юридического лица, привлеченным к административной ответственности, а в случаях отсутствия указанных лиц высылается им *в трехдневный срок со* дня вынесения определения.

Необходимо отметить, что вред, причиненный незаконными действиями должностных лиц, осуществляющих действия по принудительному исполнению постановления о наложении административного взыскания, подлежит возмещению в соответствии с правилами, установленными Гражданским и Гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан.

Глава 17. Порядок исполнения отдельных видов административных взысканий

§ 1. Понятие и порядок исполнения постановления о наложении административного предупреждения и штрафа.

Исполнение административных взысканий - это порядок и условия исполнения мер административно - правового воздействия на нарушителя административного и иного законодательства, органами, уполномоченными исполнять, постановление о наложении административного взыскания.

1.Административное предупреждение. Предупреждение является самостоятельным видом административного взыскания, смысл которого заключается в даче отрицательной оценки совершенного правонарушения и официального предостережения физического или юридического лица о недопустимости противоправного поведения. Административное предупреждение налагается судьей, органом (должностным лицом) за незначительный административный проступок в письменной форме и должно быть оформлено в виде полстановления.

В соответствии со ст. 706 КоАП, *п*остановление о наложении административного взыскания в виде предупреждения исполняется судьей, органом {должностным лицом), вынесшим постановление, путем вручения или направления копии постановления нарушителю или соответствующей организации, где работает это лицо, в порядке предусмотренным статьей 652 КоАП.

2. Порядок и условия исполнения постановления о наложении штрафа. Штраф - один из самых распространенных видов административных взысканий, предусмотренных

КоАП и другими законодательными актами, котрый применяется почти за все виды административных взысканий. Согласно ст. 48 КоАП штраф является мерой имущественного воздействия на физическое и юридическое лицо и взыскивается в месячных расчетных показателях на день совершения административного правонарушения. Штраф подлежит обязательной оплате в установленные законом сроки, в противном случае он взыскивается в бесспорном порядке из заработка, стипендии пенсии, а за просрочку оплаты в отдельных случаях возможно взыскание установленной законом пени за каждый день просрочки. В случае отсутствия у нарушителя постоянного заработка, исполнение взыскания штрафа производится судебным исполнителем, путем обращения взыскания на имущество должника.

Добровольное исполнение постановления о наложении штрафа. Закон предусматривает добровольное и принудительное исполнение постановления о наложении штрафа. При **добровольном** исполнении постановления о наложении штрафа должны быть соблюдены следующие условия:

1) штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее *тридцати дней* со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Если лицу привлеченного к административной ответственности, предоставлена, с учетом его материального положения отсрочка, исполнение постановления о взимании штрафа начинается, *со дня истечения месячного срока* отсрочки, предусмотренной статьей 701КоАП. В таких случаях орган, исполняющий постановление о взыскании штрафа, должен в письменной форме уведомить судью, орган (должностное лицо), вынесшего постановление о наложении штрафа, о проведенной отсрочке.

2) штраф, наложенный за совершение административного правонарушения, должен быть внесен или перечислен физическим или юридическим лицом непосредственно, в соответствующий банк на специальный счет в доход государства, в установленном налоговым законодательством порядке (ст. 707 КоАП).

Закон предусматривает порядок и условия принудительного исполнения постановления о наложении штрафа на физическое и юридическое лицо.

Принудительное исполнение постановления о наложении штрафа на физическое лицо регулируется ст.708 КоАП. Как было сказано, добровольное исполнение штрафа должно быть исполнено в месячный срок, законом предусмотрена отсрочка платежа еще на один месяц, о чем говорилось выше. В случае неуплаты штрафа нарушителем по истечении месячного срока отсрочки, данное для добровольного исполнения, физическому лицу органом (должностным лицом), наложившим взыскание, постановление о наложении штрафа этим органом, направляется в суд для рассмотрения причины его неуплаты и принятия в таком случае, решения о принудительном взыскании в порядке, предусмотренном КоАП.

После вынесения судом постановления о принудительном взыскании штрафа, он направляется в администрацию организации, где лицо, привлеченное к ответственности, работает либо получает вознаграждение, пенсию, стипендию — для удержания суммы штрафа в принудительном порядке из его заработной платы или иных доходов. Удержание штрафа должно быть произведено в срок, *не превышающий шесть месяцев*. Если на лицо наложено взыскание по нескольким исполнительным документам по другим делам, устанавливается очередность их взыскания. Статья 51 Гражданского кодекса РК устанавливает 5 видов очередности по удовлетворению требований по взысканию с должника суммы по исполнительным документам:

1) в первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов, требования о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также в связи со смертью кормильца, требования работников, вытекающие из трудовых правоотношений;

2) во вторую очередь удовлетворяются требования о выплате вознаграждений авторам

за использование произведений, изобретений, авторам патентов, также требования граждан по возмещению ущерба, причиненного их имуществу, преступлением или *административным правонарушением;*

3) в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченных залогом;

4) в четвертую очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды, требования юридических лиц по возмещению ущерба, причиненного преступлением или *административным правонарушением*;

5) в пятую очередь удовлетворяются все остальные требования.

В случаях увольнения лица, привлеченного к ответственности, с работы либо не возможности взыскания штрафа из его заработной платы или иных доходов, администрация организации *в десятидневный срок* со дня увольнения или наступления события, влекущего невозможность взыскания, возвращает постановление о наложении штрафа суду, вынесшему постановление, с указанием нового места работы лица, привлеченного к ответственности (если оно известно), причин невозможности взыскания, а также с отметкой о произведенных удержаниях (если таковые производились).

Если физическое лицо, подвергнутое штрафу, не работает или взыскание штрафа из заработной платы или иных доходов невозможно по другим причинам, постановление о наложении штрафа направляется судом, вынесшим постановление, судебному исполнителю для принудительного исполнения в порядке, предусмотренном подпунктом 5 ч. 1 ст. 5 Закона «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Принудительное исполнение постановления о наложении штрафа на юридическое лицо (ст. 709 КоАП). Порядок и условия принудительного исполнение постановления о наложении штрафа на юридическое лицо такие же, как и для физического лица, но с некоторыми особенностями, заключающимися в следующем:

1) постановление о принудительном взыскании штрафа направляется судом в банк или организацию, осуществляющую отдельные виды банковских операций, для изъятия денег с банковского счета юридического лица без его согласия в порядке, установленном законом Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности» от 31 августа 1995 г.

2) постановление о принудительном взыскании штрафа по административным правонарушениям в области налогообложения направляется судом в налоговый комитет, сотрудниками которого, составлен протокол об административном правонарушении и (или) орган, наложивший административное взыскание, для взыскания суммы штрафа в доход государства в порядке, установленном законом Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет».

3) банк или иное кредитное учреждение в свою очередь обязаны, перечислить сумму штрафа на счет в банке « платежи в государственный бюджет» в установленном порядке.

Следует отметить, что в случае отсутствия денег на счетах юридического лица в соответствующим банке, постановление о принудительном взыскании суммы штрафа судья, орган (должностное лицо) направляет судебному исполнителю, который должен в соответствии со ст. 36 Закона «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» принять меры по обеспечению исполнения взыскания штрафа.

В целях обеспечения исполнения административного штрафа, судебный исполнитель вправе наложить арест на имущество или денежные суммы должника, изъять имущество, находящееся у него, оценить имущество, а затем реализовать его через торговые организации на торгах и аукционах. От суммы проданного имущества взыскивается сумма штрафа, остаток суммы должен быть возвращен юридическому лицу.

Порядок принудительного исполнения постановления о наложении штрафа (ст. 709- КоАП)1.Постановление о наложении штрафа может быть направлено органом (должностным лицом), наложившим административное взыскание, в суд не позднее *одного года* со дня вступления его в законную силу, а постановление о наложении административного взыскания за правонарушения в области налогообложения - в *течение*

пяти лет со дня вступления в законную силу (ч.1 ст. 703 КоАП).

При направлении в суд постановления о наложении штрафа с пропущенным, сроком исполнения, суд должен возвратить постановление органу, исполняющему взыскание о наложении штрафа, в связи с пропуском срока. В таких случаях суд должен вынести мотивированное определение (ч. 2 ст. 709 - 1 КоАП).

Постановление о наложении штрафа должно быть рассмотрено судьей единолично *в течение пятнадцати дней* со дня поступления в суд, постановления вынесенного органом (должностными лицами) о взыскании штрафа. В случае поступления в суд, постановлении о наложении штрафа, судья должен уведомить об этом лицо, совершившее административное правонарушение.

Следует отметить, что судья при рассмотрении постановления о наложении штрафа на физическое или юридическое лицо, не вправе пересматривать решение органа (должностного лица) о наложении штрафа по существу (например, изменить штраф на другой вид взыскания).

В случае неисполнения лицом, решения органа (должностного лица) о наложении штрафа добровольно, с него взыскивается штраф в принудительном порядке, а также дополнительные расходы, связанные с принудительным взысканием штрафа (ч. 6 ст.709 -1 КОАП).

Согласно ст. 74 Закона «ОБ исполнительном производстве и статусе судей» к дополнительным расходам относятся, затраченные бюджетные средства и средства сторон участвующих в исполнительном производстве. К расходам на совершение исполнительных действий относятся средства, затраченные на:

1) выявление, осмотр, оценка имущества;
2) реализация арестованного имущества;
3) перевод по почте (пересылку) по почте взысканных сумм;
4) банковские расходы, связанные с выдачей взысканных сумм с текущего счета юридического лица;
5) розыск должника;
6) проезд судебного исполнителя при совершении исполнительного действия на всех видах городского транспорта (кроме такси)
7) другие действия по исполнению исполнительного документа.

Взыскание расходов, понесенных за счет бюджетных средств, и возмещение их государству производится судом на основании представления судебного исполнителя и документов, подтверждающих произведенные затраты. Представление судебного исполнителя о взыскании судебных расходов должно быть рассмотрено с извещением должника, однако их неявка при надлежащем извещении не препятствует рассмотрению дела. Копия определения суда должна быть выслана должнику в трехдневный срок. На определение суда может быть подана частная жалоба или принесен протест в вышестоящую судебную инстанцию.

Исполнение постановления о наложении штрафа, взыскиваемого на месте совершения административного правонарушения (ст. 710 КоАП). Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях предусматривает взимание штрафа органами уполномоченными налагать административные взыскания и исполнять их на месте совершения административного правонарушения, путем взимания с нарушителя наличных денег и выдачи взамен квитанции об оплате. Например, наложение штрафа на нарушителя и оплата им штрафа наличными деньгами (в тенге) на месте совершения правонарушения, предусмотрена:

- за выброс мусора и иных предметов из окон и дверей вагонов поезда, незаконное открытие дверей поезда во время движения - наказывается штрафом в размере до одной пятой месячного расчетного показателя (ст.440 КоАП);

- за невыполнение пешеходами и иными участниками дорожного движения, требований правил обеспечения безопасности дорожного движения - влечет штраф в размере от одной пятой до одной второй месячного расчетного показателя (ст.473 КоАП);

- за безбилетный проезд и провоз багажа в поездах, пригородного сообщения взимается штраф в размере одной десятой месячного расчетного показателя (ст.479 КоАП);

- за безбилетный проезд, в трамвае, троллейбусе, автобусе городского и пригородного сообщения взимается штраф в размере одной трети месячного расчетного показателя (ст. 479) и т.д.

Штраф, как правило, взыскиваются уполномоченными должностными лицами (контролерами), обладающими правом налагать штрафы за административные правонарушения в пользовании указанными выше видами транспорта, и взимать их на месте обнаружения административного правонарушения.

При совершении административного правонарушения, с гражданина, например, взимается сумма штрафа в деньгах на месте, взамен выдается квитанция установленного образца, являющаяся документом строгой финансовой отчетности.

В квитанции указываются:

- дата выдачи, должность, фамилия, инициалы должностного лица, наложившего взыскание;
- сведения о личности лица, привлеченного к административной ответственности;
- статья КоАП, предусматривающая ответственность за вид правонарушения;
- время и место совершения административного правонарушения;
- сумма наложенного административного штрафа.

Квитанция должна быть подписана должностным лицом, наложившим взыскание, а корешок квитанции также должен быть подписан должностным лицом, наложившим взыскание, и лицом, привлеченным к административной ответственности.

В случае неуплаты штрафа на месте совершения административного правонарушения составляется протокол, и производство по делу осуществляется в обычном порядке, предусмотренном КоАП.

Производство по делу по исполнению постановления о наложении штрафа считается оконченным, когда штраф полностью оплачен нарушителем. В постановлении о наложении штрафа, органом, исполнившим постановление, делается отметка об исполнении (ставится дата, сумма, должность и подпись исполнителя) лица и возвращается органу (должностному лицу), вынесшему постановление (ст.711 КоАП)

3. Исполнение постановления о возмездном изъятии предмета, явившегося орудием совершения либо предметом совершения административного правонарушения (ст. 712 КоАП). Возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения либо предметом административного правонарушения, применяется только в качестве дополнительного административного правонарушения.

Статьи 298, 298-1 и др. статьи КоАП, предусматривают ответственность за незаконную охоту и незаконную ловлю рыбы, морского зверя, иных водных животных без лицензии (разрешения), за нарушение требований указанных, в лицензии, в запретное время, в запрещенных местах, а также запрещенными орудиями и способами лова. К запрещенным орудиям лова рыбы и водных животных в указанных случаях закон относит:

- катера, маломерные плавающие средства, огнестрельное оружие, остроги, сети с ячеей меньше установленного размера, взрывчатые и химические вещества.

При незаконной охоте (без лицензии, с нарушением требований, указанных в лицензии, в запрещенных местах, в запрещенные сроки), запрещенными орудиями совершения административного правонарушения являются:

- мотоциклы, автомобили, самоходные машины, катера, моторные лодки малокалиберные винтовки, пневматические и охотничьи ружья, летательные аппараты, ядохимикаты.

В зависимости от характера, степени тяжести совершенного правонарушения и др. обстоятельств, учитываемых судом, при назначении взыскания, орудия совершения правонарушения могут быть конфискованы или возмездно изъяты.

Возмездное изъятие орудия - это возмещение стоимости орудия (например, ружья)

его владельцу, осуществляемое только на основании постановления судьи.

Деньги, вырученные от реализации возмездно изъятого предмета, в соответствии со ст. 49 КоАП, должны быть переданы собственнику, у которого оно было изъято, за вычетом расходов по реализации изъятого предмета.

Постановление судьи о возмездном изъятии предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом совершения административного правонарушения, исполняется в порядке, предусмотренном Законом РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей», судебным исполнителем.

Следует отметить, что возмездное изъятие охотничьего ружья, боеприпасов и других орудий охоты, не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником существования. Возмездное изъятие может применяться только за умышленные правонарушения, если они предусмотрены статьей особенной части КоАП, в качестве административного взыскания.

Постановление судьи о возмездном изъятии оружия и боевых припасов, специальных технических средств, для проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации исполняется органом внутренних дел

Реализация возмездно изъятого предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом совершения административного правонарушения, производится судебным исполнителем путем продажи, а оружие и боевые припасы, специальные технические средства, для проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации должностными лицами органов внутренних дел и в зависимости от обстоятельств дела, могут быть переданы в музей МВД РК или уничтожены, в порядке, установленным законодательством.

4. Исполнение постановления о конфискации предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом совершения административного правонарушения (ст. 713 КоАП). Конфискация - это принудительное, безвозмездное обращение предмета, явившееся орудием совершения или предметом совершения правонарушения, а также имущество, полученного вследствие совершения правонарушения в собственность государства в установленном законом порядке (ст. 50 КоАП).

В производстве по делам об административных правонарушениях, при назначении административного взыскании наряду с основным взысканием, конфискация предмета, явившиеся орудием или непосредственным предметом совершения правонарушения может применяться только в качестве дополнительного административного взыскания. Например, к орудию совершения незаконной рыбной ловли и ловли морских животных относятся:

- катера, маломерные плавающие средства, огнестрельное оружие, остроги, сети с ячеей меньше установленного размера, взрывчатые и химические вещества.

При незаконной охоте запрещенными орудиями совершения административного правонарушения являются:

- мотоциклы, автомобили, самоходные машины, катера, моторные лодки малокалиберные винтовки, пневматические и охотничьи ружья, летательные аппараты, ядохимикаты.

В соответствии с Таможенным кодексом, по делам о нарушении таможенных правил конфискации подлежат товары и транспортные средства физических и юридических лиц (ст.409,421,426,427, 428, 430, 434 Таможенного кодекса).

К предметам, совершения незаконной рыбной ловли и охоты относятся:

- выловленная морская и пресноводная рыба, морские водные животные (тюлени), сухопутные дикие животные (архары, сайгаки, кабаны, косули, олени, лоси и т.п.), птицы - гуси, утки, лебеди, ястребы - балабаны, и т. д.).

Кроме конфискации предмета, явившегося орудием совершения или предметом совершения административного правонарушения, закон предусматривает конфискацию также доходов (дивидендов), денег и ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения

Следует иметь в виде, что право на конфискацию, в соответствии с КоАП принадлежит только судье специализированного районного или приравненного к нему административного суда, а конфискации подлежит лишь тот предмет, который является личной собственностью правонарушителя.

Постановление судьи о конфискации предмета, явившегося орудием совершения или предметом совершения административного правонарушения, а также доходов (дивидендов), денег и ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения, исполняется судебным исполнителем в порядке, предусмотренном Законом «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Органы, внутренних дел исполняют постановление судьи о конфискации оружия, боевых припасов, специальных технических средств специальных оперативно-розыскных мероприятий и криптографических средств защиты информации и наркотических средств.

Реализация (продажа, передача) или дальнейшее использование конфискованного предмета, явившегося орудием совершения или предметом совершения административного правонарушения, производится в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан.

§ 2. Понятие и порядок исполнения постановления о лишении специального права.

Лишение специального права, - это один из видов административных взысканий, применяемое за грубое или систематическое нарушение порядка пользования, предоставленного гражданину правом, управления транспортным средством, охоты, ношения и хранения оружия. Под грубым и систематическим нарушением порядка пользования правом управления наземными транспортными средствами, плавучим и воздушным судном понимается:

1) управление транспортными средствами, в состоянии алкогольного, токсического и наркотического опьянения (ст.445, 454, 467 КоАП);

2) нарушение правил дорожного движения с созданием аварийной ситуации (ст.465 КоАП);

3) эксплуатация транспортных средств, имеющих серьезные технические неисправности, грозящие жизни и здоровью окружающих, превышение установленной скорости движения, неисполнение указания полиции об остановке транспорта и др. (ст. 461, 462, 463, 468,471 КоАП).

К систематическим нарушениям правил эксплуатации и дорожного движения физическими лицами, управляющими транспортными средствами закон (ст. 484 КоАП) относит - нарушение правил эксплуатации транспортных средств, совершение в течение года двух и более правонарушений, предусмотренных статьями 246, 247,461, 468, 470, 474, 475 и 483 КоАП.

Систематическим нарушением правил охоты является охота, совершенная повторно в течение года, после наложения административного взыскания или совершенная повторно на особо охраняемых природных территориях (ст. 297 КоАП).

Органы, исполняющие постановление о лишении специального права. В соответствии со ст. 714 КоАП, постановление судьи о лишении специального права на:

1) управление транспортными средствами, за исключением тракторов, самоходных машин и других видов техники исполняется должностными лицами *органов внутренних дел* (дорожной полицией);

2) управление трактором, самоходной машиной или другими видами техники, исполняется должностными лицами органов, осуществляющих государственный надзор за техническим состоянием самоходных машин и других видов техники;

3) управление судами, в том числа маломерными, исполняется должностными лицами органов, осуществляющих государственный надзор за соблюдением правил пользования судами, s том числе маломерными;

4) эксплуатацию радиоэлектронных и высоко частотных средств исполняется должностными лицами органов, осуществляющих государственный надзор за связью;

5) право охоты исполняется должностными лицами органов, осуществляющих государственный надзор за соблюдением правил охоты.

6) право ношения и хранения оружия исполняется должностными лицами органов внутренних дел

Порядок исполнения постановления о лишении специального права. Согласно ст. 715 КоАП, исполнение постановления о лишении права управления транспортными средствами, суднами или иными видами техники производится *путем изъятия у лица*, управляющего транспортным средством, соответственно водительского удостоверения, удостоверения на право управления судном (в том числе маломерным) или удостоверения тракториста-машиниста (тракториста).

Следует отметить, что изъятие специального права на управления транспортного средства производится только по постановлению суда, в случаях, когда водитель, судоводитель или тракторист-машинист (тракторист) лишен права управления этими видами транспортных средств, судов {в том числе маломерных) и другой техники.

В случаях, когда водитель, судоводитель или тракторист-машинист (тракторист) лишен права управления не всеми видами транспортных средств, судов (в том числе маломерных) или иной техники, то в постановлении суда должно быть конкретно указано: какое водительское удостоверение, удостоверение на право управления маломерным судном или удостоверение тракториста-машиниста (тракториста) изымается; какими видами транспортных средств, маломерных судов, самоходных устройств он лишен права управления.

Порядок изъятия удостоверения на право управления транспортными средствами или судном устанавливается уполномоченным органом.

В *случае уклонения водителя* (судоводителя) *лишенного права управления* транспортными средствами, *от сдачи ими водительского удостоверения, право на изъятие* водительского удостоверения имеют:

1) органы внутренних дел;

2) органы, осуществляющие государственный надзор за соблюдением правил пользования судами, в том числе маломерными;

3) органы, осуществляющие государственный надзор за техническим состоянием самоходных машин и других видов техники.

При изъятии водительского удостоверения, органы (должностные лица), уполномоченные на изъятие водительского удостоверения должны изъять водительское удостоверение, составить об этом протокол. Протокол об изъятии вместе с водительским удостоверением сдается в орган исполняющий постановление суда (например, в Департамент дорожного движения).

По истечении срока лишения специального права лицу, лишенному водительских прав, изъятый документ возвращается в установленном порядке.

Исполнение постановления о лишении права охоты производится путем изъятия охотничьего билета (ст. 716 КоАП*)*. В случае уклонения лица, лишенного права охоты, от сдачи охотничьего билета, изъятие охотничьего билета производится органами, осуществляющими государственный надзор за соблюдением правил охоты, в установленном законом порядке.

Порядок исполнение постановления о лишении права ношения и хранения оружия производится путем изъятия органами внутренних дел соответствующего удостоверения и оружия, о чем составляется протокол. Протокол вместе с изъятым удостоверением на право ношения и хранения оружия и оружие сдается в орган внутренних дел в порядке (ст. 718 КоАП).

Порядок исполнения постановления о лишении права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств. Нарушение правил

регистрации и эксплуатации радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств, а также использования радиочастот и ввоз из-за границы радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств без получения специального разрешения влекут предупреждение, штраф, или конфискацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств (ст. 494 КоАП).

Под *радиоэлектронными устройствами* понимаются технические средства, состоящие из одного или нескольких радиопередающих или радиоприемных устройств или их комбинаций и вспомогательного оборудования, предназначенного для передачи и приема радиоволн. *Высокочастотное устройства* - это оборудование или приборы, предназначенные для генерирования и местного использования радиочастотной энергии в промышленных, научных, медицинских, бытовых целях, за исключением применения в области электросвязи.

Если физическое или юридическое лицо, имеющие специальное разрешение на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств нарушает правила их эксплуатации, то уполномоченный орган в области информатизации и связи правомочен наложить взыскание в виде лишения специально разрешения на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств (ст. 549-1 КоАП).

Исполнение постановления о лишении права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств, производится должностным лицом государственного органа в области информатизации и связи путем изъятия специального разрешения на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств (ст. 717 КоАП*)*.

В случае уклонения лица, лишенного права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств, от сдачи специального разрешения на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств соответствующий уполномоченный государственный орган производит изъятие специального разрешения на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств в установленном порядке.

Порядок изъятия специального разрешения на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств устанавливается уполномоченным государственным органом в области информатизации и связи.

.

§ 3. Понятие и порядок исполнения постановления о лишении лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановление их действия на определенный вид деятельности

1. В соответствии с Законом РК от 17 апреля 1995 г. «О лицензировании», *под лицензией* понимается разрешение, выдаваемое соответствующим уполномоченным государственным органом физическому или юридическому лицу на занятие определенным видом деятельности или совершение определенных действий (операций). В законе даются понятия «лицензиар» и «лицензиат».

Лицензиар - соответствующий уполномоченный государственный орган, выдающий, переоформляющий, приостанавливающий, прекращающий и возобновляющий ее действие. Лицензиат - физическое или юридическое лицо, имеющее лицензию на право занятия определенным видом деятельности или на совершение определенных действий (операций).

Квалификационный аттестат (свидетельство), - документ, устанавливающий уровень знаний, квалификацию работника (например, квалификационный аттестат брокера и т.п.).

Специальное разрешение - документ, удостоверяющий право на совершение определенного вида деятельности (например, охотничьей билет, патент - на право занятия торговлей и т.п.) Кодекс РК об административных правонарушениях предусматривает в качестве административного взыскания лишение лицензии, специального разрешения,

квалификационного аттестата (свидетельства) за следующие виды правонарушений:

-за несоблюдение порядка, стандартов и некачественное оказание медицинской помощи (ст. 85);

-за обман потребителей (ст. 159);

-за составление аудиторской организацией заведомо недостоверно аудиторского отчета (ст.184);

-за нарушение установленных норм и правил ядерной технической безопасности (ст.,222);

-за нарушения требований законодательства в сфере архитектурно- строительной деятельности (ст. 231, 232);

- за выпуск в эксплуатацию транспортных средств, и других средств с превышением нормативов содержания загрязняющих веществ и выбросов (ст. 246);

- за нарушения при осуществлении предпринимательской деятельности в области семеноводства (ст.309-2);

-за нарушения законодательства РК о развитии хлопковой отрасли (ст., 309-4);

-за нарушение законодательства РК в области образования, например, нарушение лицензиатом требований типовых правил приема в организации образования, типовых правил деятельности организаций образования, правил перевода и восстановления обучающихся (ч. 4 и 7 ст.311-1);

- за правонарушения, посягающие на общественную безопасность и здоровье населения (ст.315 ,316, 319-1, 321,322);

- за административные правонарушения в области печати и информации (ст.344, 349);

-за нарушение правил и норм лицензирования (ст.357-2);

-за правонарушения в сфере таможенного дела (ст.409,413,415, 418, 423, 432, 433);

- за предоставление незаконного материального вознаграждения юридическими лицами (ст.534).

В соответствии с Законом «О лицензировании» лицензия может быть отозвана в судебном порядке в случаях если:

- лицензиат не исполняет требования, предъявленные для данного лицензируемого вида деятельности;

- судом запрещено заниматься тем видом деятельности, на осуществление которого была выдана лицензия;

- не устранены причины, по которым лицензия была приостановлена;

- лицензиатом предоставлена заведомо ложная информации при получении лицензии.

Лицензиар вправе приостановить действие лицензии на срок до шести месяцев с указанием причины приостановления. В случае устранения причины, по которой было приостановлено действие лицензии, лицензиат может дать разрешение на возобновление действия лицензии.

В соответствии со ст. 719.КоАП *и*сполнение постановления о лишении индивидуального предпринимателя или юридического лица лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановлении ее (его) действия на определенный вид деятельности приводится в исполнение в порядке, установленном КоАП и Законом РК «О лицензировании».

Согласно ст. 720 КоАП *п*остановление о лишении индивидуального предпринимателя или юридического лица лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановлении ее (его) действия на определенный вид деятельности приводится в *исполнение должностными лицами органов, выдавших лицензию, специальное разрешение, квалификационный аттестат (свидетельство).*

Исполнение постановления суда о лишении индивидуального предпринимателя или юридического лица лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства), производится путем изъятия лицензии, специального разрешения,

квалификационного аттестата (свидетельства) органом, выдавшим лицензию, о чем составляется протокол, копия которого вручается лицензиату.

В случае уклонения индивидуального предпринимателя или юридического лица от сдачи лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) орган, выдавший лицензию, специальное разрешение, квалификационный аттестат (свидетельство), принимает предусмотренные законодательством меры к изъятию лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) или приостановлению их действия на определенный вид деятельности (ст. 721КоАП).

Срок лишения лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) либо приостановления их действия на определенный вид деятельности *исчисляется со дня вступления* в законную силу постановления о лишении (приостановлении действия) лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства). По истечении срока лишения лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельство) на определенный вид деятельности лицо, подвергнутое данной мере административного взыскания, получает лицензию после устранения причин, по которой была приостановлена лицензия в установленном законодательством «О лицензировании» порядке.

Действие лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) приостанавливается со дня, указанного в постановлении о наложении административного взыскания, и на срок, указанный в постановлении (ст. 722 КоАП).

По истечении срока приостановления действия лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) на определенный вид деятельности лицу, подвергнутому данной мере административного взыскания, орган (лицензиар), выдавший разрешительные документы, возвращает ему в установленном законом порядке, изъятые у него лицензию, специальное разрешение, квалификационный аттестат (свидетельство).

2. Исполнение постановления о приостановлении либо запрещении деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица. Статья 723 КоАП предусматривает приостановление или запрещение деятельности или отдельных видов деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица за следующие административные правонарушения:

- за непринятие мер к пресечению сбыта и потребления наркотических средств и психотропных веществ и прекурсоров, незаконное обращение с ними без цели сбыта или их пропаганда (ст. 319-1);
- за нарушение законодательства и правил в области фармацевтики (ст. 321, 323, 324, 344);
- за административные правонарушения в области печати и информации (342, 344, 348, 349,);
- за нарушение законодательства об общественных объединениях (ст.374, 375);
- за предоставление незаконного материального вознаграждения юридическими лицами (ст.534).

В соответствии со ст. 53 КоАП приостановление или запрещение деятельности или отдельных видов деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица производится *в судебном порядке* по заявлению органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административном правонарушении

Постановление о наложении административного взыскания в виде приостановления либо запрещения деятельности юридического лица или индивидуального предпринимателя *выносится судьей* и подлежит исполнению немедленно по вступлении решения в законную силу учредителем юридического лица или индивидуальным предпринимателем.

В период приостановления деятельности юридического лица и индивидуального предпринимателя закон предусматривает некоторые ограничения в деятельности юридического лица и индивидуального предпринимателя. У них, приостанавливается право пользоваться банковскими вкладами, за исключением расчетов по трудовым договорам,

возмещения убытков, причиненных в результате их деятельности, и уплаты штрафов. Кроме того, например, в период приостановления деятельности общественного объединения ему запрещается пользоваться средствами массовой информации, вести агитацию и пропаганду, проводить митинги, демонстрации и другие массовые мероприятия, принимать участие в выборах. Общественное объединение может возобновить свою деятельность, если по истечении указанного в постановлении срока приостановления своей деятельности, оно устранило указанные нарушения

В случае неисполнения ***наложенного судьей*** административного взыскания в виде приостановления либо запрещения деятельности учредителем (руководящим органом, должностным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем добровольно постановление приводится в исполнение в порядке исполнительного производства судебным исполнителем.

Порядок исполнения постановления о приостановлении либо запрещении деятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица

Уполномоченное должностное лицо государственных органов (налоговых, санитарных, архитектурно - строительной и т. п. инспекторов), может приостановить частично или полностью работу организаций, отдельных производств, запретить эксплуатацию зданий, сооружений, от дельных помещений, складов, электрических сетей, приборов отопления и т. п.в случае нарушения норм КоАП.

Департамент или отдел юстиции, осуществляющий регистрацию юридических лиц, получив решение о запрещении деятельности (ликвидации) юридического лица, проверяет (документы) соблюдение порядка запрещения деятельности (ликвидации), предусмотренного Гражданским кодексом РК и другими нормативно - правовыми актами, и в течение десяти дней должен зарегистрировать прекращение деятельности юридического лица, о чем направляется информация в органы государственной статистики (Статья 724 КоАП).

3. Исполнение постановления о принудительном сносе строения. Статья 237 КоАП, предусматривает административную ответственность за незаконное строительство производственных, жилых, хозяйственных, гидротехнических (водохозяйственных) или бытовых объектов без лицензии, разрешения, полученных в установленном законом порядке, влекущих на виновного наряду с наложением штрафа, ещё и принудительный снос незаконно возведенного или возводимого строения либо без такого сноса.

Постановление суда о принудительном сносе возводимого или возведенного строения должно привести в исполнение само лицо, незаконно построившее или возводившее строение, в отношении которого вынесено это административное взыскание (ст. *725 КоАП).*

В случае неисполнения наложенного судом административного взыскания в виде принудительного сноса возводимого или возведенного строения добровольно, постановление приводится в исполнение в порядке исполнительного производства судебным исполнителем. Судебный исполнитель направляет лицу, в отношении которого вынесено постановление о принудительном сносе возведенного или возводимого строения уведомление и устанавливает срок, в течение которого незаконный застройщик сам должен снести строение. В случае отказа нарушителя снести строение судебный исполнитель производит исполнительные действия по сносу строения (нанимает технику людей, приглашает из БТИ специалиста- техника при посредстве которых производится принудительный снос строения.). После сноса составляется акт, в котором указывается дата, место, фамилия судебного исполнителя, нарушителя, место и описание сносимого строения.

Принудительный снос возводимого или возведенного строения осуществляется за счет нарушителя (ст. 726 КоАП).

4. Исполнение постановления об административном аресте. В соответствии со статьей 55 КоАП административный арест назначается судьей в исключительных случаях, на срок до пятнадцати суток:

- за побои (ст.79-1),причинение средней тяжести вреда здоровью по неосторожности (ст.(79-3), заражение венерической болезнью (ст. 79-4);

- за мелкое хищение чужого имущества (ст.136):
- за заведомо ложную информацию о факте коррупционного правонарушения (ст. 334-1);
-за появление в общественных местах в пьяном виде (ст. 336), за участие в азартных играх (ст.338);
-за невыполнение предписаний или злостное неповиновение распоряжению правоохранительных органов, уполномоченных в области чрезвычайных ситуаций (ст.355);
- за нарушение законодательства об административном надзоре (ст.366);
- за нарушение законодательства о порядке проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций (ст.373);
- за незаконное проникновение на охраняемые объекты (ст. 388);
- за нарушение режима Государственной границы РК (ст.391-1, 393, 394);
- за проявление неуважения к суду (ст. 513);
- за воспрепятствование законной деятельности прокурора, следователя, дознавателя, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 522);
- за неисполнение судебных актов (ст.524);
- за воспрепятствование судебному исполнителю, судебному приставу в исполнении постановлений судов и других органов (ст.528);
- за оскорбление должностного лица, угрозу совершения насильственных действий (ст. 529).

Следует иметь в виду, что максимальный срок административного ареста накладываемого за несколько административных правонарушений не может превышать *тридцати суток*, а административного ареста, накладываемого во время чрезвычайного положения, за нарушение требований режима чрезвычайного положения, *сорока пяти суток* (ст. 63 КоАП).

Административный арест не должен применяться:
- к несовершеннолетним;
-женщинам , имеющих детей в возрасте до 14 лет;
- инвалидов 1 и 2 группы;
-женщин в возрасте до 58 лет;
- мужчин в возрасте до 63 лет.

Постановление судьи об административном аресте приводится в исполнение органами внутренних дел в порядке, установленном приказами и инструкциями МВД РК путем помещения лица в изолятор временного содержания при районном отделе внутренних дел. При исполнении постановления об административном аресте арестованные подвергаются личному досмотру, о чем составляется протокол. Срок административного задержания лица, засчитывается в срок административного ареста. *(ст. 727 КоАП.)*

В случаях, самовольного оставления лицом места отбывания ареста, до истечения срока административного ареста, отбытый срок может быть постановлением судьи полностью или частично не засчитан в срок административного ареста. В таких случаях, судья своим постановлением может вновь установить начало срока отбывания административного ареста (ст.728 КоАП).

5. Исполнение постановления в части возмещения имущественного ущерба (ст. 729 КоАП).

Судья, рассматривая дело об административном правонарушении, которым причинен имущественный ущерб, наряду с решением вопроса о наложении административного взыскания, одновременно взыскивает такой вред, если отсутствует спор о его размере.

Постановление по делу об административном правонарушении в части возмещения имущественного ущерба, морального вреда, подлежащего взысканию, приводится в исполнение судебным исполнителем в соответствии с главой третьей Закона «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Возмещение имущественного вреда по делам об административном правонарушении, в

случае отказа виновного лица от добровольного возмещения производится в порядке гражданского судопроизводства, путем подачи искового заявления в суд

6. **Органы, осуществляющие исполнение постановления об административном выдворении из Республики Казахстан иностранцев и лиц без гражданства.** Статья 730 КоАП предусматривает административную ответственность:

- за осуществление гражданами, иностранцами и лицами без гражданства миссионерской деятельности, без учетной регистрации (ст. 375);
- за нарушение режима в пунктах пропуска через Государственную границу РК (ст.391);
-за ведение иностранцами и лицами без гражданства на Государственной границе РК промысловой, исследовательской, изыскательской или иной деятельности без разрешения уполномоченного органа (391-1);
- нарушение иностранцем или лицом без гражданства правил пребывания в РК, уклонении от выезда в установленные сроки, несоответствии цели въезда целям указанным в визе, миграционной карточке, а равно несоблюдение правил транзитного проезда через территорию РК (ст.394);
-нарушение иностранцем или лицом без гражданства правил привлечения и использования в РК иностранной рабочей силы (ст.396).

В соответствии с «Правилами въезда и пребывания иностранных граждан в Республику Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан», утвержденного постановлением Правительства РК от 28 января 2000 года, решение о выдворении принимается органами внутренних дел или органами национальной безопасности РК.

Уклоняющиеся от выезда иностранцы подлежат с санкции прокурора, задержанию и выдворению в принудительном порядке. Транспортные расходы по выдворению несут выдворяемые иностранные граждане, либо организации или частные лица, пригласившие иностранцев в РК, а в исключительных случаях - органы внутренних дел.

Постановление об административном выдворении из РК иностранцев или лиц без гражданства исполняется:

1)органами пограничной службы при совершении правонарушений, предусмотренных ч. 2 ст. 391, ч.3 ст. 391-1 КоАП;

2)органами внутренних дел при совершении правонарушений, предусмотренных ст. 394 ч.2 и ст. 396 ч. 2КоАП..

Исполнение постановления об административном выдворении из РК иностранцев или лиц без гражданства производится путем официальной передачи иностранцев или лиц без гражданства представителю власти иностранного государства, на территорию которого указанное лицо выдворяется, либо путем контролируемого самостоятельного выезда выдворяемого лица из РК

Если передача выдворяемого лица представителю иностранного государства не предусмотрена договором РК с указанным государством, выдворение осуществляется в месте, определяемом органами пограничной службы.

0 выдворении иностранцев или лиц без гражданства из пункта пропуска через Государственную границу РК уведомляются власти иностранного государства, на (через) территорию которого указанное лицо выдворяется, если выдворение предусмотрено договором РК указанным государством.

Исполнение постановления об административном выдворении оформляется в виде двухстороннего или одностороннего акта (ст. 731КоАП).

государства, на территорию которого указанное лицо выдворяется, либо путем контролируемого самостоятельного выезда выдворяемого лица из Республики Казахстан

Если передача выдворяемого лица представителю иностранного государства не предусмотрена договором РК с указанным государством, выдворение осуществляется в месте, определяемом органами пограничной службы.

0 выдворении иностранцев или лиц без гражданства из пункта пропуска через Госу-

дарственную границу РК уведомляются власти иностранного государства, на (через) территорию которого указанное лицо выдворяется, если выдворение предусмотрено договором РК указанным государством.

Исполнение постановления об административном выдворении оформляется в виде двухстороннего или одностороннего акта (ст. 731КоАП).

Литература:

Нормативные акты

1.Конституция РК 1995.
2.Кодекс РК об административных правонарушениях 2001.
3.Гражданский кодекс РК. Общая часть 1995.
4.Гражданский кодекс РК. Особенная часть 1999.
5.Уголовный кодекс РК 1997.
6.Уголовно - процессуальный кодекс РК 1997.
7.Уголовно - исполнительный кодекс РК 1997.
8.Экологический кодекс РК 2007.
9.Земельный кодекс РК 2003.
10.Налоговый кодекс РК. 2008.
11.Таможенный кодекс РК. 2003
12.Закон РК «О лицензировании» 2007.
13.Закон РК «О миграции» 1997.
14.Закон РК «Об охране окружающей среды» 1997.
15.Закон РК «Об особо охраняемых природных территориях» 1997.
Закон РК «О судах и статусе судей» 1995.
Закон РК «О недрах и недропользовании» 1996.
Закон РК «О средствах массовой информации 1999 .
Закон РК «Об общественных объединениях 1996.
Закон РК «О политических партиях 2002.
Закон РК «О государственных закупках» 2002.
Закон РК «О частном предпринимательстве» 2006.
Закон РК «Об охране здоровья граждан» 2006.
Закон РК «О естественных монополиях» 1998.
Закон РК «Об аудиторской деятельности» 1998Закон РК «Об автомобильномтранспорте» 2003.
Закон РК «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности» 2001
Закон РК «О борьбе с коррупцией» 1998.
Закон РК «О банкротстве 1997.
Закон РК «О железнодорожном транспорте 2001.
Закон РК «Об органах юстиции» 2002.
Нормативное постановление Верховного Суда РК от 24 марта 1975 г. №2 «О судебной практике по делам об освобождении имущества от ареста».
Нормативное постановление Верховного Суда РК от 22 декабря 1989 г. «4 «Об экспертизе по гражданским делам».
Нормативное постановление Верховного Суда РК от 19 декабря 2003 г. № 10 «О применении судами законодательства об оспаривании решений и действий (бездействий) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих».
Нормативное постановление Верховного Суда РК от26 ноября 2004 г .№ 10 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об административных правонарушениях».
Нормативное постановление Верховного Суда РК 25 декабря 2005 г. № 9 «О применении судами РК законодательства о судебных расходах по гражданским делам».

Учебники и учебные пособия

Административное право Республики Казахстан. Часть Общая. Алматы. 1999.
Ахметов Р.И., Ибрагимов Х.Ю. Меры административного принуждения, применяемые органами внутренних дел. Учебное пособие, Алматы., 1998.
Алехин А.П., Кармоницкий А.А. Административное право Российской Федерации. М., 2005.
Бахрах Д.Н. Административное право. Учебник. М., 1996.
Бахрах Д.Н. Административная ответственность. Учебное пособие. М., 1999.
Баянов.Е. Әкімшілік құқық. Оқулық. Алматы. 2007.
Баянов Е. Әкімшілік құқықтыңсхемалар бойынша анықтамалары. Оқу құралы. Алматы 2002.
Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Пдминистраивное право. Учебник.М., 2004.
Григорьев В.Н. Административное право Республики Казахстан. Общая часть. Альбом схем и толковый словарь (учебно- наглядное пособие) Алматы. 2008 г.
Демин А.А. Административный процесс в развивающихся странах. Учебное пособие. М., 1987.
Жетписбаев Б.А. Административный процесс:Производство по делам об административных правонарушениях в Республике казахстан. Учебник. Алматы., 2002.
Жетписбаев Б.А. Теоретические проблемы административно - правового принуждения в Республике Казахстан. Алматы., 2001.
Застрожная О.К.Советский административный процесс.Учебное пособие. Воронеж., 1985.

Кондрашов Б.И. Общественная безопасность и административно - правовые меры ее обеспечения., М., 1998 г.
Лазарев Б.М. Управленческие процедуры. М., 1988.
Лория В.А. Администраивный процесс и его кодификация. Тбилиси. 1986.
Лобков А.Х. Административная ответственность за правонарушения в сфере бизнеса. (Прктическое пособие предпринимателя). Алматы, 2008.
Масленников М.Я. Производство по делам об административных правонарушениях. М.. 1994.
Масленников М.Я.Порядок применения административных взысканий. М., 1998.
Махина С.Н. Администраивный процесс: проблемы теории, перспективы правового регулирования.
Нурмашев У.У. Оновы теории доказательств в уголовном процессе.Учебное пособие. Алматы, 2006.
Овсянко А.М. Административное право. .М., 1997.
ПановаИ.В. Административный прцесс в Рссийской федерации: понятие, принципы и виды. Правоведение.2000, №2.
Розенфельд В.Г., Старилов Ю.И. Администраивнное принуждение. Административная ответственность. Администраивно - юрисдикционный процесс. Учебное пособие. Воронеж, 1993.
Салищева Н.Г. Административный процесс в СССР. М., 1964.
Салищева Н.Г. Гражданин и административная юрисдикция. М., 1970.
Сорокин В.Д.Проблемы администраивного процесса. М., 1986.
Сорокин В.Д.Административно - процессуальные отношения., Изд - во ЛГУ, 1968.
Сорокин В.Д. Административно - процессуальное право. М., 1972.
Сорокин В.Д. Советское администраивно - процессуальное право. Л. Изд -во ЛГУ, 1976. о
Старилов Ю.Н. Администраивное право. Практикум. М., 2000.
Старилов Ю.Н. Администраивная юстиция. Теория., история, перспективы. М., 2001.
Таранов А.А. Административная ответственность в Республике Казахстан., Алматы 1997.
Тихомиров Ю.А. Курс административного права и процесса. М., 1998.

Тихомиров Ю.А. Административное право и процесс: полный курс. М., 2005.

1. **Апелляционная инстанция** — суд, рассматривающий дело по апелляции на решение суда. Как правило, это суд, вышестоящий по отношению к тому, которым поставлены обжалуемые решение или приговор.

2. Апелляция (от лат. appellatio) — одна из двух форм обжалования в вышестоящую судебную инстанцию решений, приговоров, определений и постановлений суда. не вступивших в законную силу.

3.Верхоный суд РК — высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляющий в предусмотренных З РК процессуальных формах судебный надзор за деятельностью этих судов.

4.Кодекс (лат. codex) — в буквальном смысле «собрание законов». В современном понимании кодекс представляет собой сводный законодательный акт, в котором объединяются и систематизируются правовые нормы, регулирующие сходные, однородные общественные отношения.

2.Виды юридической помощи, *оказываемой адвокатами* - *дача консультаций, разъяснений, советов и письменных заключений по вопросам, разрешение которых требует профессиональных юридических знаний; составление исковых заявлений, жалоб и других документов правового характера; осуществление представительства и защиты физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах, в государственных и иных органах, организациях и в отношениях с гражданами; иная юридическая помощь, оказание которой не запрещено законодательством.*

3.Государственные органы - *государственные учреждения, уполномоченные Конституцией, законами, иными нормативными правовыми актами на осуществление от имени государства функций по:*

1) изданию актов, определяющих общеобязательные правила поведения;

2) управлению и регулированию социально значимых общественных отношений;

3) контролю за соблюдением установленных государством общеобязательных правил поведения.

4.Доказательства по делу - полученные законным способом фактические данные, на основе которых в предусмотренном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.
Эти фактические данные устанавливаются объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, вещественными доказательствами, заключениями экспертов, протоколами процессуальных действий и иными документами.

5.Доказательства по административному делу - законно полученные фактические данные, на основе которых в определенном КоАП РК порядке дознаватель, прокурор, суд устанавливают наличие или отсутствие деяния, предусмотренного КоАП, совершение или несовершение этого правонарушения обвиняемым и виновность либо невиновность правонарушителя, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.
Фактические данные, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела, устанавливаются: показаниями подозреваемого, потерпевшего, свидетеля; заключением эксперта; вещественными доказательствами; протоколами процессуальных действий и иными документами.

6.Доказывание в административном процессе - собирание, исследование, оценка и использование доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела.

7.**Доказательство**.- это и определенный логический прием рассуждения, когда на основе установленных обстоятельств утверждается или отрицается наличие какого-либо обстоятельства

8.**Собирание доказательств** - осуществляется посредством проведения следственных действий, обеспечивающих обнаружение, фиксацию, изъятие и сохранение доказательств.

9. **Процесс доказывания** - логический процесс, при помощи которого следователь и суд приходят к выводу о существовании или не существовании тех или иных фактов, явлений, действий, отношений, связей и т.п

10. **Процесс доказывания** представляет собой, урегулированную уголовно-процессуальным законом деятельность субъектов доказывания по собиранию, закреплению, исследованию (проверке) и оценке зафиксированных в процессуальных документах фактических данных, имеющих отношение к делу.

11.**Стадии процесса доказывания** - элементы доказательственной деятельности (собирание, закрепление, исследование и оценка доказательств).

12 **Обнаружение доказательств** - это первоначальная фаза собирания доказательств, когда те или иные фактические данные, имеющие отношение к делу ищут, находят, выявляют, обращают на них внимание, изымают и приобщают к делу.

13.**Оценка доказательств** - это мыслительная логическая деятельность субъектов доказывания по определению относимости, допустимости, достоверности, значимости (силы) и достаточности доказательств).

14. **Научно технические средства** предусмотрены законом звукозапись фотографирование, киносъемка.

15.**Оперативно – розыскная деятельность** деятельность ОРД в доказывании по уголовным делам негласными методами

16.**Прослушивание телефонных переговоров** заключается в совокупности действий по конспиративному слуховому контролю переговоров, ведущихся по линиям телефонной связи, или односторонних сообщений, и, как правило, в их фиксации с по мощью звукозаписывающих технических средств с целью обнаружить сведения о преступной деятельности лица

17.**Относимость доказательств** - пригодность устанавливать факты, имеющие значение для дела

18.. **Допустимость доказательств**- .определение законности источника доказательств, способов получения и закрепления фактических данных

19.. **Достаточность доказательств**. Достаточными считаются все собранные в совокупности и в достаточном объеме, допустимые и достоверные доказательства, устанавливающие истину по делу,

20.**Достоверность доказательств**.это такая их характеристика, в результате проверки которой выясняется, что сведения в ней соответствуют реальной действительности.

21.**Личные доказательства** показания свидетеля, потерпевшего, обвиняемого, подозреваемого

22.**Алиби** .Термин латинского происхождения, означающее в переводе «где - нибудь в другом месте».

23.**Первоначальные. доказательства** доказательства установленные из первоисточника и получены без промежуточных звеньев носителей информации

24..Правонарушитель **- лицо**, в отношении которого вынесено постановление о применении мер административного взыскания, либо лицо, в отношении которого в суде возбуждено дело об административном правонарушении, а также лицо в отношении которого составлен и утвержден начальником органа дознания протокол о привлечении к административному взысканию.

25.**Вещественные доказательства** «вещественными доказательствами признаются предметы,

если есть основание полагать, что они служили орудиями административного правонарушения, или сохранили на себе следы правонарушения, или были объектами преступных действий, а также деньги и иные ценности, нажитые неазаконным путем, и все другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению правонарушения, установлению фактических обстоятельств дела выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности».

26. **Свободные образцы** - Образцы возникающие или создаваемые до возбуждения административного дела и вне связи с ним (например, свободные образцы почерка подозреваемого: заявление о приеме на работу, автобиография и др., находящиеся в личном деле отдела кадров).

27.**Экспериментальные образцы**. Предметы полученные в связи с подготовкой материалов на экспертизу в процессе работы по административному делу

28. **Экспертиза** . Латинское слово "expertiz" означает "опытный, сведущий человек".

29.**Судебная экспертиза** - особое самостоятельное процессуальное действие, сущностью которого является исследование материалов дела, проводимое на основе специальных научных знаний в целях установления обстоятельств, имеющих значение для его разрешения.

30..**Протоколы пропроцессуальных** (административных, следственных и судебных**)** действий письменные акты и их приложения, содержащие сведения об определенных следственных действиях, в которых органы дознания, прокурор и суд отражают свое личное восприятие о доказательствах

31.**Протокол судебного заседания**.- документ, где фиксируются все судебные действия от начала судебного разбирательства, оглашения постановления и разъяснения порядка его обжалования

32.Должностные лица – *лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие государственные функции (функции представителя власти) либо выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах.*

33.Доставление - *принудительное препровождение физического лица в целях пресечения правонарушения, установления личности правонарушителя, а также составления протокола об административном правонарушении при невозможности составить его на месте, если составление протокола является обязательным при совершении нарушений указанных в ст.619 Кодекса РК «Об административных правонарушений».*

34.Жалоба в административном процессе - *акт реагирования участников процесса на действия органов дознания, прокурора или суда, вносимый в пределах их компетенции и в порядке, установленном КоАП РК.*

35.Защитник - *лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь.*

36.Защитники - *адвокаты, супруг (супруги), близкие родственники или законные представители обвиняемого, представители профсоюзов и других общественных объединений по делам членов этих объединений.*

37.Истец - гражданин (юридическое лицо), предъявивший иск в своих интересах или в интересах которых предъявлен иск.

38.Лица, участвующие в деле - стороны; третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора; прокурор; государственные органы, органы местного самоуправления, организации или отдельные граждане, вступающие в процесс по основаниям, предусмотренным статьями 56 и 57 ГПК РК; заявители и иные заинтересованные лица по делам, рассматриваемым судом в порядке особого производства (ст.289 ГПК РК).

39..Обеспечение подозреваемому права на защиту - комплекс мер по осуществлению защиты подозреваемым как лично, так и с помощью защитника, законного представителя в порядке, установленном УПК.

41.Ответчик - гражданин (юридическое лицо) к которым предъявлено исковое требование.

42.Подозреваемый - лицо, в отношении которого на основаниях и в порядке, установленных КоАП РК, возбуждено административное дело в связи с подозрением его в совершении административного правонарушения, либо осуществлено задержание, либо применена мера пресечения до предъявления обвинения.
43..**Представители по поручению в суде** - адвокаты; работники юридических лиц - по делам этих юридических лиц; уполномоченные профессиональных союзов - по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется этими профессиональными союзами; уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций; уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц; один из соучастников по поручению других соучастников; другие лица, допущенные судом по просьбе лиц, участвующих в деле.
44.Представитель в суде - любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленное полномочие на ведение дела в суде, основанное на доверенности, законодательстве, решении суда либо административном акте.

45.Презумпция невиновности - каждый считается невиновным пока его виновность в совершении правонарушения не будет доказан в предусмотренном КоАП РК порядке и установлена вступившим в законную силу постановлением суда.
46.Принцип гласности судопроизводства поадминистративным делам - доступность участников процесса ко всем материалам дела, публичность провозглашения судебного решения, извещение и ознакомление сторон с поступившими жалобами других участников процесса, осведомленность о времени и месте разбирательства дела в суде любой инстанции и об исполнении принятых судебных актов, а также открытость и прозрачность действий судьи и всей судебной системы.

47.Содержание под стражей - установленная законом временная изоляция в специальных учреждениях и помещениях задержанных, подозреваемых, а также лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде ареста.

48.Сторона защиты - *подозреваемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель.*

49.Суд – орган судебной власти, любой законно учрежденный суд, входящий в судебную систему Республики Казахстан, рассматривающий дела коллегиально или единолично.
50.Судья – носитель судебной власти; профессиональный судья, назначенный или избранный на эту должность в установленном законом порядке (председатель суда, председатель судебной коллегии, член суда или другой судья соответствующего суда).
56.Участники административного процесса - органы и лица, осуществляющие административное преследование и поддержание обвинения в суде, а также лица, защищающие при производстве по административному делу свои или представляемые ими права и интересы: прокурор (государственный обвинитель), орган дознания, подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель и представитель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, их законные представители и представители.
57.Ходатайство - просьба стороны или заявителя, обращенная к органу, ведущему административный процесс.
58.Административно-**процессуальное право** - совокупность юридических норм, регулирующих деятельность участников административного судопроизводства по, рассмотрению и разрешению административных дел.
59. **Источники Административно - процессуального прав** являются КоАП РК, Конституция РК,Законы и подзаконные акты, регулирующие административные правоотношения а также нормы международного права и международные договоры РК.

Тесты по административному процессу

1. Административный процесс это:

A) Система административно-правоцессуальных норм;
B) Система общественных отношений;
C) Моральные нормы;
D) Социальные нормы;
E) Нормы регулирующие сферу гос.службы.

2. Административный процесс относится:
A) К публичной отрасли;
B) К частной отрасли;
C) К комплексным отраслям, включающие частные и публичные институты;
D) К комплексным отраслям с преобладанием частных институтов;
E) К комплексным отраслям с преобладанием публичных институтов.

3. Предметом административного процесса являются:
A) Отношения в сфере реализации исполнительной власти;
B) Сферы деятельности представительных органов;
C) Сферы законотворческой деятельности органов власти;
D) Сферы осуществления правосудия судебными органами;
E) Сферы деятельности партий.

4. Методами административного процесса являются:
A) Императивный и диспозитивный;
B) Императивный;
C) Диспозитивный;
D) Диспозитивный, а в исключительных случаях императивный;
E) Императивный, а в исключительных случаях диспозитивный.

5. Основной особенностью административных процессуальных правоотношений является то, что:
A) в правоотношениях присутствуют гос. органы;
B) правоотношения обязательно вытекают из правонарушений;
C) споры решаются в судебном порядке;
Д) субъектами могут быть организации;
E) вопросы решаются в несудебном порядке.

6. Источниками административного процесса могут быть:
A) Постановления Верховного Суда;
B) Приговоры судов по уголовным делам;
C) Решения судов по гражданским делам;
D) Любые акты судов;
E) Решения гос. предприятий.

7. Источником административного права в РК не может быть:
A) Судебный прецедент;
B) Административный прецедент;
C) Обычай;
D) Нормативный правовой акт;
E) Правовые договора.

8. Участниками административных процессуальных отношений являются…
A) гос.орган, граждане и юридические лица ;
B) физические и юридические лица;
C) объединения и союзы;
D) граждане РК и иностранцы;
E) гражданин и партия.

9. В административных процессуальных правоотношениях всегда присутствует…
A) Государственный орган;
B) Гражданин;
C) Негосударственная организация;
D) Государственное предприятие;
E) Политическая партия.

10. Центральным элементом административно-правового статуса граждан как субъектов административного права являются…
A) Права и обязанности;
B) Деликтоспособность;
C) Ограничения в дееспособности;
D) Ограничения в правоспособности;
E) Права и свободы.

11. Субъектами административного процесса могут быть:
A) Физические и юридические лица;
B) Только граждане РК;
C) Граждане РК, а в исключительных случаях лица без гражданства;
D) Граждане РК, а в исключительных случаях иностранные граждане;
E) Дипломанты.

12. Административная правоспособность граждан возникает…
A) С момента рождения;
B) С 18 лет;
C) С 16 лет;
D) С 14 лет;
E) С момента поступления на службу.

13. Частичная административная дееспособность граждан возникает…

A) В различном возрасте, в том числе и до 14 лет;

B) С 18 лет;

C) С 16 лет;

D) С 14 лет;

E) С момента поступления на службу.

14. Жалоба на незаконные действия государственных органов рассматриваются в административном порядке…
A) В течение 1 месяца;
B) В течение 20 дней;
C) В течение 10 дней;
D) В течение 2 месяцев;

E) В течение 1.5 месяца.

15. Жалоба на незаконные действия государственных органов в суде рассматриваются…
A) В течение 1 месяца;
B) В течение 20 дней;
C) В течение 10 дней;
D) В течение 2 месяцев;
E) В течение 3 месяцев.

16. Порядок обжалования незаконных действий государственной администрации в административном порядке регулируется…
A) Указом Президента «О порядке рассмотрения обращений граждан»;
B) Гражданским процессуальным кодексом;
C) Гражданским кодексом;
D) Постановлениями Правительства;
E) Уголовным кодексом.

17. Порядок обжалования незаконных действий государственной администрации в судебном порядке регулируется…
A) Гражданским процессуальным кодексом и административным
B) Гражданским кодексом;
C) Указами Президента;
D) Постановлениями Правительства;
E) Уголовным кодексом.

18. Для обжалования в суд незаконных действий государственной администрации…
A) Обращение в вышестоящий орган не обязательно;

B) Необходимо обращение в вышестоящий орган;

C) Обращение по усмотрению судьи;

D) Обращение только в административном порядке;

E) Обращение рассматривают в специализированных судах.

19. Административная жалоба на неправомерные действия должностных лиц подается гражданином…
A) Вышестоящему органу по отношению к органу на которого жалуются;
B) В суд и органы прокуратуры;
C) Органу или должностному лицу, действия которого обжалуются;
D) В суд;
E) В органы внутренних дел.

20. Административная жалоба на неправомерные действия должностных лиц может быть подана в течении…
A) 3 месяцев, как стало известно о нарушении прав;
B) 6 месяцев, как стало известно о нарушении прав;
C) 1 года, как стало известно о нарушении прав;
D) 3 лет, как стало известно о нарушении права;
E) 2 лет, как стало известно о нарушении прав.

21. Жалоба на неправомерные действия должностных лиц может быть подана в суд…
A) В течение 1 года;

B) Не позднее 6 месяцев;
C) Не позднее 3 месяцев;
D) Не позднее 3 лет;
E) В течение 5 лет..

22. Какая мера не является мерой административного принуждения?
A) Внушение;
B) Предупреждение;
C) Административное задержание;
D) Принудительное лечение;
E) Административный арест.

23.Административное принуждение включает в себя…
A) Направление на принудительное лечение;
B) Пропаганду законопослушного поведения;
C) Показ положительных образцов;
D) Моральное порицание;
E) Агитация за здоровый образ жизни.

24. К одной из главных особенностей административного принуждения относится то, что оно…
A) Применяется как в судебном, так и во внесудебном порядке;
B) Применяется в компетенции органа;
C) Применяется в соответствии с законом;
D) Может быть обжаловано в судебном порядке;
E) Рассматривается в несудебном порядке.

25. Какие из перечисленных ниже органов не могут применять меры административного принуждения?
A) Органы Министерства финансов;
B) Органы внутренних дел;
C) Органы статистики;
D) Органы прокуратуры;
E) Органы охранной службы.

26. Административное принуждение включает перечисленное, кроме…
A) восстановительных мер;
B) пресечения;
C) предупреждения;
D) ответственности;
E) нарекания.

27. К предупредительной мере относиться…
A) досмотр багажа;
B) привод в отделение полиции;
C) административное задержание;
D) штраф;
E) снос самовольно возведенного строения.

28. К мере административного пресечения относиться…
A) проверка документов;

B) административный надзор;
C)запрещение эксплуатации транспорта;
D) ограничение движения транспорта;
E) административный арест.

29.К мерам административной ответственности относится…
A) лишение специального права;
B) принудительное лечение;
C) профилактическому воздействию;
D) личный досмотр;
E) досмотр вещей и документов.

30. К мере административно-восстановительного характера относится…
A) погашение задолженности перед бюджетом;
B) штраф;
C) снос самовольно возведенного сооружения;
D) доставление лица;
E) проверка документов.

31. С какого возраста лицо может быть привлечено к административной ответственности?

A) с 16 лет;
B) с 14 лет;
C) с 10 лет;
D) с 20 лет;
E) с 18 лет.

32. Административной ответственности не подлежат…
A) невменяемые лица;
B) должностные лица;
C) юридические лица;
D) граждане РК;
E) иностранные граждане.

33. Обстоятельство, исключающее административную ответственность, кроме…

A) психического принуждения;
B) совершения по неосторожности;
C) обоснованного риска;
D) крайней необходимости;

E) необходимая оборона.

34. Какие из административных взысканий могут быть только основными?
A) приостановление деятельности индивидуального предпринимателя;
B) лишение специального права;
C) предупреждение, административный арест;
D) возмездное изъятие предмета;
E) конфискация.

35. Обстоятельство, отягчающее административную ответственность…

A) вовлечение несовершеннолетнего;
B) предотвращение вредных последствий;

C) раскаяние виновного;
D) совершение беременной женщиной;
E) совершение несовершеннолетним.

36. Общий срок давности административных правонарушений…
A) 2 месяца;
B) 1 месяцев;
C) 1 год;
D) 2 год;
E) 6 месяцев.

37. Срок давности за экологические правонарушения составляет…
A) 6 месяцев;
B) 2 месяца;
C) 1 год;
D) 3 года;
E) 2 года.

38. Что не относится к мере воспитательного воздействия?
A) возложение обязанности загладить причиненный вред;
B) передача под надзор родителей;
C) разъяснение закона;
D) ограничение досуга;
E) предупреждение.

39. Сроки давности совершения правонарушения в отношении несовершеннолетних составляет…
A) 1 месяц;
B) 4 месяца;
C) 2 дня;
D) сокращается на половину;
E) удваивается.

4-0. Какое административное взыскание может быть применено к юридическим лицам?
A) лишение лицензии, штраф;
B) приостановление деятельности индивидуального предпринимателя;
C) административный арест;
D) административное выдворение;
E) административное задержание.

41 Кто не является субъектом административной ответственности?
A) лицо, достигшее 14 лет;
B) военнослужащий;
C) лицо, достигшее 16 лет;
D) должностное лицо;
E) юридическое лицо.

42 Специальный субъект административной ответственности…
A) работник прокуратуры;
B) пенсионер;
C) домохозяйка;
D) беременная женщина;

E) лицо, освободившееся из мест лишения свободы.

43. Не в судебном порядке может налагаться…
A) административный арест;
B) административный штраф;
C) административное выдворение;
D) лишение спец. права;
E) приостановление деятельности объединения.

44. Какие из органов обладают наибольшими полномочиями по применению административного принуждения?
A) Органы внутренних дел;
B) Органы Министерства финансов;
C) Органы прокуратуры;
D) Органы индустрии;
E) органы торговли.

45. Общий срок административного задержания составляет…
A) 3 часа;
B) 24 часа;
C) 48 часов;
D) 72 часа;
E) 1 месяц.

46. Административное задержание не допускается…
A) Для проведения профилактических мероприятий;
B) Для составления протокола о правонарушении;
C) Для пресечения правонарушения;
D) Для обеспечения своевременного рассмотрения дела;
E) Для выяснения обстоятельств по правонарушению.

47. Каким нормативным актом регулируются вопросы административного задержания?
A) КоАП РК;
B) Конституцией;
C) Уголовным кодексом;
D) Уголовно-процессуальным кодексом;
E) Гражданским кодексом.

48. Решение о направлении на принудительное лечение больных алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией принимается…
A) Судом;
B) Органом здравоохранения;
C) Органом внутренних дел;
D) Прокурором;
E) Должностным лицом.

49. Не запрещается применять специальные средства и приемы…
A) В отношении несовершеннолетних;
B) В отношении лиц с явными признаками инвалидности;
C) В отношении малолетних;
D) В отношении беременных женщин;
E) В отношении женщин.

50. Какие из перечисленных относятся к мерам административного пресечения?
A) Административное задержание;
B) Административный арест;
C) Административное выдворение за пределы РК;
D) Административный штраф;
E) Конфискация.

51. Какие из перечисленных не относятся к мерам административного пресечения?
A) Административный штраф;
B) Административное задержание;
C) Доставление в медицинский вытрезвитель;
D) Вторжение в жилые помещения;
E) Конфискация.

52. Кем устанавливается административный надзор в отношении лиц освобожденных из мест лишения свободы?
A) Судьей;
B) Начальником учреждения уголовно-исполнительной системы;
C) Прокурором;
D) Начальником органа внутренних дел;
E) Должностным лицом.

53. Специальные средства и физическая сила сотрудниками овд не могут применяться для…
A) Доставления свидетелей правонарушения;
B) Отражения нападений на граждан;
C) Освобождения заложников;
D) Отражения нападения на здания;
E) Для личной защиты.

54. Общий срок рассмотрения дела об административном правонарушении…
A) 15 дней;
B) 20 суток;
C) 15 часов;
D) 10 дней;
E) 5 суток.

55. Специальный срок рассмотрения дела о мелком хулиганстве…
A) 1 сутки;
B) 10 суток;
C) 20 дней;
D) 3 часа;
E) 1 месяц.

56. Рассмотрев дело об административном правонарушении орган, принимает одно из следующих решений:
A) выносит постановление;
B) предупреждает возможные последствия;
C) отправляет дело на дорасследование;
D) накладывает взыскание;
E) производит дознание.

57. Когда объявляется постановление?

A) немедленно по окончанию рассмотрения дела;
B) в течение 3 дней после окончания;
C) в течение 10 дней после окончания;
D) на следующий день;
E) в течение 1 месяца с момента вынесения постановления.

58. Кому обязательно выдается копия постановления?

A) лицу, в отношении которого оно вынесено;
B) адвокату;
C) потерпевшему;
D) прокурору;
E) свидетелям.

59. Срок обжалования постановления:
A) 10 дней;
B) 15 дней;
C) 7 суток;
D) 3 суток;
E) 5 суток.

60. Куда подается жалоба на принятое постановление по делу об административном правонарушении?
A) в вышестоящий орган;
B) в суд;
C) Президенту;
D) в орган, вынесший постановления;
E) в полицию.

61. Срок рассмотрения жалобы или протеста:
A) 10 дней;
B) 15 дней;
C) 5 суток;
D) 7 суток;
E) 3 суток.

62. В какое время выдается копия решения по жалобе (протесту)?
A) незамедлительно;
B) в течение суток;
C) в течение 3 суток;
D) в течение 7 суток;
E) в течение 3 часов.

63. Решение по жалобе на постановление по делу об АП в порядке надзора опротестовано…
A) Прокурором;
B) государственным секретарем;
C) судом;
D) следователем;
E) Президентом.

64. Постановление по делу об АП приводится к исполнению…

A) с момента вынесения;
B) с точно указанною срока;
C) после оставления жалобы (протеста) без удовлетворения;
D) после рассмотрения жалобы;
E) после рассмотрения протеста.

65. Какой орган не занимается исполнением постановления по делу об АП?
A) внутренние войска;
B) ОВД;
C) судебный исполнитель;
D) таможенные органы;
E) налоговая служба.

67. На какой срок может быть отсрочено исполнение постановления о наложении административного ареста или штрафа?
A) до 3 месяцев;
B) до 4 месяцев;
C) до 1 месяца;
D) до 10 лет;
E) до 2 месяцев.

68. Не подлежит исполнению постановление о наложении административного взыскания, если оно не было обратно к исполнению в течении...

A) года со дня вынесения;
B) 3 лет со дня вынесения;
C) 30 дней со дня вынесения;
D) 2 месяцев со дня вынесения;
E) 3 месяцев со дня вынесения.

69. Каков срок добровольного исполнения постановления (штраф)?
A) 10 дней со дня вручения постановления;
B) 1 месяц;
C) 15 дней;
D) 3 месяца;
E) 5 дней.

70. Какая пеня взимается с нарушителя за каждый день просрочки неуплаченного штрафа?
A) не берется;
B) 2% от суммы штрафа;
C) 1% от суммы штрафа;
D) 5% от суммы штрафа;
E) 0.1 % от суммы штрафа.

71. В какой срок решение прокурора приводиться в исполнение?
A) В течение 10 дней;
B) В течение суток;
C) незамедлительно;
D) В течение 5 дней;
E) В течение 1 месяца.

72. Какое понятие шире по значению контроль или надзор?
A) надзор;
B) контроль;
C) одинаковы;
D) не рассматриваются;
E) параллельно.

73. Какой специальный орган осуществляет надзор за точным и единообразным исполнением законов?
A) Прокуратура РК;
B) Правительство РК;
C) Национальный банк РК;
D) Президент РК;
E) Конституционный совет.

74. Что является объектом общего надзора прокуратуры?
A) Акты, издаваемые всеми органами;
B) Акты издаваемые президентом;
C) Законы издаваемые парламентом;
D) Акты акимов различного уровня;
E) акты издаваемые исполнительными органами власти.

75. Какой из перечисленных актов является формой прокурорского реагирования?
A) протест;
B) решение;
C) инструкция;
D) указ;
E) сообщение.

76. Каким прокурорским актом предупреждают нарушения закона?
A) протестом;
B) санкцией;
C) решением;
D) заявление в суд;
E) предостережением..

77. В какие сроки исполняется предписание прокурора?
A) в 10 дней;
B) в 1 сутки;
C) незамедлительно;
D) в 5 дней;
E) в 1 месяц.

78. Кому направляется предписание прокурорам по вопросам устранения нарушений закона?
A) Органу допустившему нарушения;
B) Правительству РК;
C) ОВД;
D) Вышестоящему органу;
E) Президенту РК.

79.Сроки рассмотрения протеста:

A) 10 дней;
B) 1 сутки;
C) месяц;
D) 15 дней;
E) 20 суток.

80. Из скольких частей состоит протест прокурора?
A) описательной и резолютивной;
B) общей и особенной;
C) общей части;
D) введения, заключения;
E) резолютивной.

81. Срок рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан (общий срок):
A) до 1 месяца;
B) до 3 месяцев;
C) до 10 дней;
D) до 15 дней;
E) до 20 дней.

82. Срок продления рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан:
A) не более, чем на 15 дней;
B) не более, чем на 1 месяц;
C) не более, чем на 3 месяца;
D) не более, чем на 10 дней;
E) не более, чем на 5 дней.

83. В случае, если гражданин не согласен с решением по жалобе, куда он может обратиться?
A) в вышестоящий государственный орган или в суд;
B) в суд;
C) Президенту РК;
D) Правительству;
E) в вышестоящий государственный орган.

84. В чем измеряется административный штраф?
A) минимальным расчетным показателем;
B) минимальная заработная плата;
C) в определенной законном сумме;
D) в долларах США;
E) в тенге.

85. Что является объектом административного правонарушения?

A) государственный и общественно-правовой порядок;
B) личная собственность граждан;
C) правовое положение сторон договора;
D) внутренняя дисциплина организации;
E) нормы Конституции.

86. Срок административного ареста:

A) до 15 суток;

B) до 45 суток;
C) до 30 суток;
D) до 20 суток;
E) до 6 месяцев.

87. Штраф с несовершеннолетних…
A) взыскивается с родителей и лиц их заменяющих;
B) не взыскивается;
C) откладывается до совершеннолетия;
D) оплачивается самими несовершеннолетними;
E) оплачивается самим несовершеннолетним в случае отсутствия его родителей.

88.Имущественный ущерб совершенным несовершеннолетним…

A) взыскивается с родителей;

B) не взыскивается;
C) откладывается до совершеннолетия;
D) оплачивается самим несовершеннолетним;
E) оплачивается несовершеннолетним в случае отсутствия его родителей.

89. Снос незаконно возведенных строительств производится ...

A) виновным, но с возмещением причиненного ущерба;
B) местным исполнительным органом;
C) лицом построившим;
D) строительной организацией;
E) государством.

90. Сколько органов наделены административной юрисдикцией?
A) более 10;
B) более 35;
C) только 40;
D) только суд;
E) только ОВД и прокуратура.

91. Дела об административных правонарушениях рассматриваются...
A) судом и ограниченным кругом исполнительных органов;
B) только судом;
C) только исполнительными органами;
D) ОВД и акимами;
E) всеми государственными органами.

92. Депутат РК может быть подвергнут...
A) мерам административного взыскания; проверке документов;
B) приводу;
C) досмотру багажа;
D) проверке документов;
E) аресту.

93. Административное выдворение за пределы РК - это ...
A) меры административной ответственности;
B) мера административного пресечения;
C) мера административного предупреждения;

D) мера административного возмещения;
E) меры взыскания.

94. Привлечение к административной ответственности…
A) не влечет судимости и увольнения с работы;
B) влечет за собой увольнение с работы;
C) влечет изменения правового статуса;
D) влечет судимость в течение 1 года;
E) влечет ограничения в правах.

95. О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией - это...
A) Закон РК;
B) инструкция;
C) Указ Президента РК, имеющий силу Закона;
D) приказ агенства по здравоохранению;
E) внутренняя инструкция МВД.

96. Кто, из ниже перечисленных субъектов, может привлекать к административной ответственности?
A) комиссия по делам несовершеннолетних;
B) прокурор;
C) налоговый инспектор;
D) общество защиты прав потребителей;
E) профсоюз.

97. Кто, из ниже перечисленных субъектов, может привлекать к административной ответственности?
A) начальник цеха;
B) председатель КСК;
C) инспектор рыб. надзора;
D) дружинник;
E) директор государственного предприятия.

98. Сколько мер административного взыскания предусмотрено КоАП РК ?

A) 10;
B) 9;
C) более 30;
D) 15;
E) 2.

99. Кем исполняется постановление о возмездном изъятии предмета?
A) 0ВД;
B) инспектором по охране лесов;
C) лесничими;
D) прокуратурой
E) судом.

100 . Основное отличие административного проступка от преступления?
A) в степени общественной опасности;
B) в признаках правонарушения;
C) в составе правонарушения;

D) в производстве рассмотрения дела;
E) в органах, наделенных полномочиями рассматривать их.

101. Какая из перечисленных стадий является дополнительной?
A) Производство по жалобе, или протесту;
B) Рассмотрение дела;
C) Вынесение решения по делу;
D) Возбуждение дела;
E) Исполнение решения.

102. Протокол об административном правонарушении составляется…
A) незамедлительно;
B) в течение суток;
C) в течение 10 дней;
D) по усмотрению лица, составляющего протокол;
E) по обстоятельствам.

103. Лишение права на ношение оружия выносится:
A) ОВД и судом;
B) ОВД;
C) Ведомством;
D) Комитетом военной промышленности;
E) Правительством.

104. В административные полномочия ОВД не входит:
A) эпидемиологические проверки;
B) проверка документов, удостоверяющих личность;
C) учет приезжих граждан в РК;
D) торговля с рук в не установленных местах;
E) надзора за лицами, прибывшими из мест лишения свободы.

105. Конфискации не подлежат:
A) предметы личного обихода;
B) предметы, послужившие объектом совершения правонарушения;
C) предметы, послужившие орудием совершения правонарушения;
D) рыболовные сети;
E) огнестрельное оружие.

106. Срок превентивного задержания…
A) 3 часа;
B) 24 часа;
C) 3 суток;
D) 10 суток;
E) 30 суток.

107. Должностные лица привлекаются к административной ответственности…
A) к более строгим мерам взыскания;
B) не привлекаются;
C) привлекаются к дисциплинарной ответственности;
D) к более мягким мерам взыскания;
E) привлекаются только за коррупционные правонарушения.

108. Найдите точное понятие привода
A) доставление в органы для составления протокола;
B) лишение свободы по решению суда сроком от1 суток до 15;
C) доставление лиц, уклоняющихся от выполнения обязанностей;
D) временное лишение свободы сроком до 3 часов;
E) административный арест.