

Ольга Владимировна Костькова

**Юридический ликбез.**

**Ваши права  
при общении...**



Ольга Костькова

**Юридический ликбез.  
Ваши права при общении с  
правоохранительными органами**

«Научная книга»

2006

## **Костькова О. В.**

Юридический ликбез. Ваши права при общении с правоохранительными органами / О. В. Костькова — «Научная книга», 2006

Наша задача найти и показать Вам в российском законодательстве те нормы права, которые при необходимости могут быть использованы Вами для защиты своих прав и законных интересов и, в том числе, при общении с правоохранительными органами. Возможно, что данная глава покажется Вам несколько «непрактичной» и содержащей в себе лишь положения общего характера, однако, для уяснения механизма действия российского законодательства она необходима.

## Содержание

|                                                                                |    |
|--------------------------------------------------------------------------------|----|
| Глава 1. «Государство – это Я»                                                 | 6  |
| Глава 2. Вы – участник производства по делу об административном правонарушении | 15 |
| Глава 3. Вы – участник уголовного процесса                                     | 27 |
| Общие правила производства следственных действий                               | 28 |
| Освидетельствование                                                            | 30 |
| Конец ознакомительного фрагмента.                                              | 32 |

# **Ольга Владимировна Костькова**

## **Юридический ликбез. Ваши права при общении с правоохранительными органами**

*Все права защищены. Никакая часть электронной версии этой книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме и какими бы то ни было средствами, включая размещение в сети Интернет и в корпоративных сетях, для частного и публичного использования без письменного разрешения владельца авторских прав.*

\* \* \*

## Глава 1. «Государство – это Я»

«Мы, многонациональный народ Российской Федерации, соединенные общей судьбой на своей земле, утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие, сохраняя исторически сложившееся государственное единство, исходя из общепризнанных принципов равноправия и самоопределения народов, чтя память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству, веру в добро и справедливость, возрождая суверенную Государственность России и утверждая незыблемость ее демократической основы, стремясь обеспечить благополучие и процветание России, исходя из ответственности за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, сознавая себя частью мирового сообщества, принимаем **конституцию российской федерации**».

Согласитесь, что мало кто из нас знает, что данные слова являются своего рода преамбулой к Конституции Российской Федерации от 12 декабря 1993 года, являющейся основным законом государства. Между тем, умение пользоваться предоставленными ею правами и оперировать конституционными нормами позволит Вам в первую очередь действительно чувствовать себя гражданином своего государства и быть в какой-то мере адвокатом для самого себя и своих близких. Можно много говорить о «слабых» и «сильных» сторонах Конституции РФ, однако мы не ставим перед собой такой цели. Наша задача найти и показать Вам в российском законодательстве те нормы права, которые при необходимости могут быть использованы Вами для защиты своих прав и законных интересов и, в том числе, при общении с правоохранительными органами. Возможно, что данная глава покажется Вам несколько «непрактичной» и содержащей в себе лишь положения общего характера, однако, для уяснения механизма действия российского законодательства она необходима.

Ни для кого не секрет, что ранее в период существования СССР, Конституция, как основной закон государства, носила лишь декларативный характер и потребуется еще довольно длительный период времени прежде чем у нас – граждан Российской Федерации, сложится новый тип правосознание, позволяющее ощущать себе действительно «частью мирового сообщества» и полноправным гражданином своего государства. Для этого необходимо в первую очередь уметь отстаивать свои права, в том числе и перед лицом должностных лиц, наделенных определенными полномочиями. Не забывает, что Вы также обладаете рядом прав и законодательных гарантий их соблюдения, о которых порою даже не подозреваете. В ряде случаев, лицо, осведомленное о совокупности имеющихся у него прав не имеет элементарного понятия о способах их реализации и защиты. Особенно это характерно для случаев, когда неожиданно для себя Вы становитесь участником уголовно-процессуальной или административно-процессуальной деятельности. Должностное лицо, осуществляющее данную деятельность, знакомит Вас с различными протоколами и иными процессуальными документами, в которых в том числе содержатся сведения о Ваших правах, однако, согласитесь, что мало кому из лиц, не сведущих в юриспруденции, сразу станет понятен сухой текст закона. Мы попытаемся дать Вам общее представление и «вооружить» конкретными нормами права, которые, мы надеемся, позволят Вам более уверенно чувствовать себя в любой ситуации. Мы не зря начали нашу главу, процитировав преамбулу Конституции РФ. Конституция РФ – это основной закон государства. Позволим Вам посоветовать не поспешить и приобрести ее текст. Не думаем, что Вы сразу же поймете все, что в ней закреплено, но несомненно определенные главы Вас очень заинтересуют. В силу того, что Конституция РФ – это законодательный акт прямого действия, то все

закрепленные в ней права подлежат безусловной защите, а следовательно и Вам есть на что претендовать, чем Вы вполне можете заняться, дочитав эту книгу до конца.

Для начала следует четко запомнить, что законодательство Российской Федерации (то есть любой закон, указ, постановление, любой документ нормативного и ненормативного характера) основывается прежде всего на Конституции РФ, общепризнанных принципах и нормах международного права и международных договорах Российской Федерации. При этом, Конституция РФ является законодательным актом прямого действия, то есть не требует подтверждения иным законодательным актом и в случае, если нормы иного правового акта противоречат ей, действуют нормы установленные Конституцией.

Суд, разрешая дела, применяет непосредственно Конституции РФ в случаях:

1. когда закрепленные ее нормами положения, исходя из их смысла, не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность их применения при условии принятия федерального закона, регулирующего права, свободы, обязанности человека и гражданина и др. положения;

2. когда суд придет к выводу, что федеральный закон, действовавший в РФ до вступления в силу Конституции РФ, противоречит ей;

3. когда суд придет к убеждению, что федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции РФ, находится в противоречии с нею;

4. когда закон или иной нормативный правовой акт, принятый субъектом РФ по предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ, противоречит Конституции РФ, а федеральный закон, который должен регулировать рассматриваемые судом правоотношения, отсутствует (Постановление Пленума Верховного суда РФ № 8 от 31.10.95. п. 2.).

Наличие решения Конституционного суда РФ о признании неконституционной той или иной нормы закона не препятствует его применению в остальной части.

Также необходимо отметить, что в силу ст. 122 Конституции РФ Верховный Суд Российской Федерации дает судебные разъяснения по вопросам судебной практики, которые обязательны не только для судей, но и опосредованно для других субъектов права.

Генеральный прокурор РФ на основе и во исполнение законов издает приказы и инструкции, обязательные для прокуроров при осуществлении ими административно-процессуальной деятельности.

МВД, Департамент налоговой полиции, Государственный таможенный комитет РФ и т. д. издают приказы, инструкции, адресованные должностным лицам своих систем, осуществляющих административно-процессуальную деятельность. Если при рассмотрении конкретного дела суд установит, что подлежащий применению акт государственного или иного органа не согласуется с законом, то он в силу ч. 2 ст. 120 Конституции РФ обязан принять решение в соответствии с законом.

Законодательство Российской Федерации распространяется на должностных лиц РФ, юридические лица, осуществляющие деятельность на территории РФ, на граждан РФ, иностранцев, лиц без гражданства и на лиц с двойным гражданством.

При защите Вами своих прав и законных интересов, а также прав и законных интересов близких Вам лиц, следует запомнить следующее из Конституции Российской Федерации:

## Статья 2

Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства.

## **Статья 18**

Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

## **Статья 21**

1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления.

2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским научным или иным опытам.

## **Статья 22**

1. Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность.

2. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов.

## **Статья 45**

1. Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется.

2. Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

## **Статья 49**

1. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность.

3. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого.

Другими словами в законодательстве это положение сформулировано как «презумпция невиновности». Именно вина является основным условием для привлечения лица к ответственности. В силу этого считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном российским законодательством, и установлена вступившим в законную силу решением

уполномоченного органа. Бремя доказывания виновности лица возложено на должностное лицо, правомочное рассматривать дела о правонарушениях. Закон требует, чтобы решение, в котором устанавливается вина лица в совершении правонарушения или преступлении было мотивировано. При этом данное решение может быть пересмотрено вышестоящей инстанцией на основании протеста прокурора или жалобы лица, подвергнувшегося наказанию, то также является дополнительной гарантией соблюдения данного принципа.

Еще одной важной процессуальной гарантией, одновременно являющейся одной из составляющих презумпции невиновности, считается положение, согласно которому неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

## **Статья 50**

Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление.

При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания.

## **Статья 51**

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

2. Федеральным законом могут быть установлены и иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

## **Статья 53**

Каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

## **Статья 54**

1. Закон устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет.

2. Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена применяется новый закон.

Данная статья содержит положения об обратной силе закона. Под обратной силой закона следует понимать распространение его действия на деяние, совершенные до вступления закона в силу. Это

свойство закона характеризует его ретроактивность. Закону придается обратная сила в случае: 1. отмены ответственности за правонарушение, преступление 2. смягчение наказания 3. иным образом улучшение положение лица, совершившего правонарушение, преступление. Противоправность деяния устраняется различными путями: исключение его из числа составов правонарушений, преступлений, включение новых обстоятельств, исключающих противоправность деяния, введение дополнительных условий ответственности и т. д. Смягчение наказания достигается в результате снижения минимального и максимального размеров наказания и т. д.

В следующих главах мы продемонстрируем действие вышеуказанных норм Конституции РФ на деле, то есть в сфере деятельности правоохранительных органов. Кроме того, необходимо заметить, что все вышеперечисленные нормы могут быть использованы Вами в качестве базовых при написании жалоб, заявлений, ходатайств и иных обращений к должностным лицам не только правоохранительных, но и иных органов, а также организаций, объединений, обществ и учреждений, в качестве обоснования требования о прекращении действий, нарушающих Ваши права и законные интересы.

Очень важно также запомнить, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации составляют часть ее правовой системы. Осознание данного факта достаточно сложно для рядового гражданина Российской Федерации, так как для начала очень сложно уследить за часто изменяющимся «родным» законодательством, не говоря уже об «импортном».

Здесь достаточно запомнить, что «общепризнанные принципы и нормы» международного права закреплены в международных пактах, конвенциях и др. документах. Положения официально опубликованных международных договоров, не требующих издания внутригосударственных актов для применения, действуют в РФ непосредственно. В иных случаях, наряду с международными договорами, следует применять и соответствующие внутригосударственные правовые акты, принятые для осуществления положений указанного международного договора.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством об административных правонарушениях, то применяются правила международного договора. Учитывая это, суд при рассмотрении дела не вправе применять нормы закона, если вступившим в силу для Российской Федерации международным договором, решение о согласии на обязательность которого для Российской Федерации было принято в форме федерального закона, установлены иные правила, чем предусмотренные законом. В этих случаях применяются правила международного договора. Все эти сведения мы привели Вам для общего развития. Однако, если Вы настойчивы в достижении своей цели и любите «оригинальные» подходы, то советуем Вам заняться изучением этой отрасли права и активно ссылаться на нормы международного права при отстаивании своих прав, по крайней мере у Вас будет возможность полюбоваться на удивленные лица противостоящих Вам должностных лиц и Ваша жалоба или иной документ явно не останутся «незамеченными». Здесь мы приведем выдержки из основного международного правового документа, который смело может быть использован Вами, как на территории Российской Федерации, так и на территории любого Европейского государства. Конвенция от 4 ноября 1950 года «О защите прав человека и основных свобод» закрепляет следующие интересующие нас нормы права:

## **Статья 5. Право на свободу и личную неприкосновенность**

1. Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть лишен свободы иначе как в следующих случаях и в порядке, установленном законом:

а) законное содержание под стражей лица, осужденного компетентным судом;

б) законное задержание или заключение под стражу (арест) лица за неисполнение вынесенного в соответствии с законом решения суда или с целью обеспечения исполнения любого обязательства, предписанного законом;

с) законное задержание или заключение под стражу лица, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда имеются достаточные основания полагать, что необходимо предотвратить совершение им правонарушения или помешать ему скрыться после его совершения;

д) заключение под стражу несовершеннолетнего лица на основании законного постановления для воспитательного надзора или его законное заключение под стражу, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом;

е) законное заключение под стражу лиц с целью предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также законное заключение под стражу душевнобольных, алкоголиков, наркоманов или бродяг;

ф) законное задержание или заключение под стражу лица с целью предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого предпринимаются меры по его высылке или выдаче.

2. Каждому арестованному незамедлительно сообщается на понятном ему языке причины его ареста и любое предъявленное ему обвинение.

3. Каждый задержанный или заключенный под стражу в соответствии с подпунктом «с» пункта 1 настоящей статьи незамедлительно доставляется к судье или к иному должностному лицу, наделенному, согласно закону, судебной властью, и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда. Освобождение может быть обусловлено предоставлением гарантий явки в суд.

4. Каждый, кто лишен свободы в результате ареста или заключения под стражу, имеет право на безотлагательное рассмотрение судом правомерности его заключения под стражу и на освобождение, если его заключение под стражу признано судом незаконным.

5. Каждый, кто стал жертвой ареста или заключения под стражу в нарушении положений настоящей статьи, имеет право на компенсацию.

## **Статья 6. Право на справедливое судебное разбирательство**

1. Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Судебное решение объявляется публично, однако пресса и публика могут

не допускаться на судебные заседания в течение всего процесса или его части по соображениям морали, общественного порядка или национальной безопасности в демократическом обществе, а также когда того требуют интересы несовершеннолетних или для защиты частной жизни сторон, или в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо – при особых обстоятельствах, когда гласность нарушала бы интересы правосудия.

2. Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления считается невиновным, до тех пор пока его виновность не будет установлена законным порядком.

3. Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет как минимум следующие права:

а) быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения;

б) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты;

в) защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия;

г) допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него;

е) пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке.

## **Статья 7. Наказание исключительно на основании закона**

1. Никто не может быть осужден за совершение какого-либо деяния или за бездействие, которое согласно действовавшему в момент его совершения национальному или международному праву не являлось уголовным преступлением. Не может также налагаться наказание более тяжкое, нежели то, которое подлежало применению в момент совершения уголовного преступления.

2. Настоящая статья не препятствует осуждению и наказанию любого лица за совершение какого-либо действия или за бездействие, которое в момент его совершения являлось уголовным преступлением в соответствии с общими принципами права, признанными цивилизованными странами.

## **Статья 13. Право на эффективное средство правовой защиты**

Каждый, чьи права и свободы, признанные в настоящей Конвенции, нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве.

В соответствии с Протоколом № 7 от 22 ноября 1984 года «К Конвенции о защите прав человека и основных свобод» закреплены следующие дополнительные права и гарантии.

## **Статья 2. Право на обжалование приговоров по уголовным делам во второй инстанции**

Каждый осужденный за совершение уголовного преступления имеет право на то, чтобы вынесенные в отношении него приговор или определенное ему наказание были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией. Осуществление этого права, включая основания, на которых оно может быть осуществлено, регулируется законом.

Из этого права могут делаться исключения в отношении незначительных правонарушений, признанных таковыми законом, или когда соответствующее лицо было судимо уже в первой инстанции верховным судом или признано виновным и осуждено в результате судебного пересмотра его оправдания.

## **Статья 3. Компенсация в случае судебной ошибки**

Если какое-либо лицо на основании окончательного приговора было осуждено за совершение уголовного преступления, а вынесенный ему приговор впоследствии был отменен, или оно было помиловано на том основании, что какое-либо новое или вновь открывшиеся обстоятельство убедительно доказывает, что имела место судебная ошибка, то лицо, понесшее наказание в результате такого осуждения, получает компенсацию согласно закону или существующей практике соответствующего государства, если только не будет доказано, что ранее неизвестное обстоятельство не было своевременно обнаружено полностью или частично по его вине.

О порядке возмещения вреда в Российской Федерации мы поговорим ниже.

## **Статья 4. Право не быть судимым и наказанным дважды**

Никто не должен быть повторно судим или наказан в уголовном порядке в рамках юрисдикции одного и того же государства за преступление, за которое уже был оправдан или осужден в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами этого государства.

Положение предыдущего пункта не препятствуют повторному рассмотрению дела в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами соответствующего государства, если имеются сведения о новых и вновь открывшихся обстоятельствах или если в ходе предыдущего разбирательства были допущены существенные нарушения, повлиявшие на исход дела.

Отступление от выполнения настоящей статьи на основании положений статьи 15 Конвенции не допускаются.

Мы достаточно подробно остановились на Конвенции «О защите прав человека и основных свобод» в связи с тем, что данная Конвенция действует практически во всех странах Европы и гарантирует гражданину любого государства единые критерии защиты своих законных прав и интересов. В силу этого, если вы вдруг попадете в затруднительное положение, находясь за пределами Российской Федерации в одной из европейских стран, то, даже не будучи знакомыми с национальным законодательством данного государства, смело можете отстаивать свои права, ссылаясь на нормы права, указанные выше.

Как мы уже говорили, все вышеперечисленные нормы имеют универсальное значение и относятся ко всем сферам деятельности. Наша же задача показать Вам, каким образом, опираясь на конституционные нормы и нормы других отраслей права, Вы можете защищать свои интересы и интересы Ваших близких в определенных жизненных ситуациях, когда общение с сотрудниками правоохранительных органов становится неизбежным. Безусловно, взаимоотношения граждан с правоохранительными органами в Российской Федерации достаточно неоднозначны. Необходимость общения может быть вызвана различными причинами. При этом речь пойдет не только о случаях привлечения Вас к ответственности (административной или уголовной), но и о тех жизненных ситуациях, когда Вы выступаете в ином процессуальном качестве (потерпевшего, свидетеля, понятого, законного представителя и т. д.). Причиной возникновения необходимости общения будет являться совершение Вами или иным лицом правонарушения. При этом, согласно теории государства и права, правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности. К признакам правонарушения относят: деяние, вину, противоправность, вредный результат, причинную связь между деянием и вредным результатом, юридическую ответственность. В зависимости от социальной опасности правонарушения условно можно разделить на преступления и проступки. Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности, посягают на наиболее значимые интересы, охраняемые уголовным законом. В отличие от иных видов правонарушений, перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Уголовным Кодексом Российской Федерации содержит исчерпывающий перечень составов преступления.

Проступки отличаются меньшей степенью социальной опасности, совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют различные объекты посягательства и юридические последствия. При этом в нашем случае речь пойдет о случаях совершения административных проступков (иначе называемых правонарушениями), в связи с которыми и возникает необходимость общения с правоохранительными органами. Здесь ситуация посложнее, поскольку составы административных правонарушений содержатся в различных нормативных актах и полностью не кодифицированы. Административные правонарушения самый распространенный вид правонарушений и Вы достаточно часто можете сталкиваться с ними.

В следующих главах мы расскажем Вам о Ваших правах и обязанностях, как участников административного или уголовного процесса, а также о гарантиях прав и способах их защиты.

## **Глава 2. Вы – участник производства по делу об административном правонарушении**

В первую очередь необходимо знать, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. В ходе производства по делу об административном правонарушении Вы можете иметь абсолютно различное процессуальное положение и в зависимости от этого абсолютно различную совокупность прав и обязанностей. Мы постараемся остановиться на каждой из них. Итак, Вы можете выступать в качестве: лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, свидетеля, потерпевшего, понятого, законного представителя, представителя. Различия и особенности процессуального положения мы изложим ниже.

1. Лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, является лицо, в отношении которого возбуждено указанное производство, либо причастность которого была установлена в ходе производства по делу. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, имеет определенный процессуальный статус, который включает в себя: права данного лица, обязанности и гарантии.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении обладает рядом, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Кодексом об административных правонарушениях РФ (далее КоАП РФ) прав, позволяющих ему защищать свои интересы. В первую очередь к ним относятся: право знакомится с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, пользоваться помощью переводчика бесплатно, давать объяснения на родном языке, знакомится с протоколами процессуальных действий, проведенных с его участием, приносить жалобы на действие (бездействие) и решения должностных лиц, защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом и настоящим Кодексом.

Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и при этом не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения. Также, указанным лицам должна быть предоставлена возможность пользоваться услугами переводчика. Это означает, что им должен быть обеспечен не только устный, но и письменный перевод процессуальных документов. При этом владение языком предполагает свободное объяснение на нем. Поэтому требование об обеспечении переводчиком участников процесса, не владеющих языком, на котором ведется производство по делам об административных правонарушениях, признается нарушенным и в том случае, если они в какой-то степени понимают этот язык, но свободно им не владеют. Переводчик должен участвовать на протяжении всего производства по делу, а не только на его отдельных этапах. Необходимо тщательно выяснять, знает ли тот или иной участник язык, на котором ведется производство и данный факт удостоверить в процессуальных документах подписью такого лица. В материале также должны присутствовать данные о том, что лицу вручались процессуальные документы с переводом на родной язык участника.

В качестве переводчика может быть привлечено любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, владеющее языками или навыками сурдоперевода (понимаю-

щее знаки немого или глухого), необходимыми для перевода или сурдоперевода при производстве по делу об административном правонарушении. Иными словами, переводчик – лицо, привлекаемое к участию в рассмотрении дела об административном правонарушении, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода. Переводчиком является также лицо, понимающее знаки немого или глухого и приглашенное для участия в процессе. Привлечение переводчика к участию в производстве по делам об административных правонарушениях является также гарантией конституционного принципа обеспечения пользования родным языком в ходе судопроизводства (ч. 2 ст. 26, ст. 68 Конституции РФ). Переводчик назначается судьей, органом, должностным лицом, в производстве которых находится дело об административном правонарушении. Переводчик обязан явиться по вызову судьи, органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выполнить точно и полно порученный ему перевод и удостоверить подписью верность перевода. Перед началом процессуального действия судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении удостоверяется в личности переводчика, разъясняет ему его права, обязанности, ответственность, а также порядок производства процессуального действия. Также перед началом процессуального действия переводчик предупреждается об административной ответственности за выполнение заведомо неправильного перевода.

Переводчик имеет право: задавать вопросы участникам в целях уточнения перевода, знакомиться с протоколами процессуального действия, в котором он участвовал и делать замечания по поводу правильности записи перевода, подлежащие занесению в протокол, приносить жалобы на действие (бездействие) и решения, ограничивающие его права.

Перед началом процессуального действия, в котором участвует переводчик, судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, удостоверяется в его компетентности. Отвод переводчику в случаях предусмотренных ст. 25.12 настоящего Кодекса может быть заявлен только участниками производства по делу об административном правонарушении, в то же время при установлении некомпетентности переводчика отвод может быть заявлен ему также (помимо сторон) свидетелем, экспертом и специалистом, если он приглашен для оказания им помощи. Предыдущее участие лица в производстве по делу об административном правонарушении не может являться основанием для отвода. Критериями оценки компетентности могут являться стаж работы по соответствующей специальности, профилирующая научная и преподавательская деятельность, длительность проживания на соответствующей территории, наличия опыта участия в судопроизводстве в качестве переводчика и т. д. Вопрос об отводе переводчика разрешается судьей, органом, должностным лицом, в производстве которых, находится дело об административном правонарушении. В процессе проведения процессуального действия и оглашения протокола переводчик осуществляет устный перевод. Если же в соответствии с настоящим Кодексом процессуальные документы подлежат обязательному вручению участникам производства по делу об административном правонарушении, то указанные документы должны быть переведены на родной язык соответствующего участника или язык, которым он владеет. Переводчик обязан удостоверить правильность перевода своей подписью на каждой странице протокола процессуального действия, проведенного с его участием, а также на каждой странице всех процессуальных документов, вручаемых участникам в переводе на его родной язык или другой язык, которым он владеет.

Переводчик предоставляется участнику процессуального действия бесплатно, а выплаченные переводчику суммы включаются в процессуальные издержки.

Одним из наиболее действенных способов защиты лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, своих прав является заявление ходатайств. Ходатайство – это официальная просьба или представление участника про-

изводство по делам об административных правонарушениях, адресованное государственным органом или должностному лицу, в производстве которого находится данное дело об административном правонарушении. К ним относятся, например, ходатайства об отложении рассмотрения дела, отводах, предоставлении дополнительных материалов, и т. п. Обязательно заявляйте ходатайства об истребовании доказательств, если Вы считаете, что они получены не в полном объеме, о производстве экспертиз и т. д. Фактически ходатайство может быть заявлено по любому факту относящемуся к предмету разбирательства. Законодатель закрепляет обязательность рассмотрения всех поданных ходатайств и принятия решения по ним. При этом решение об отказе в удовлетворении ходатайства выносится в форме определения. По результатам рассмотрения ходатайства могут быть приняты следующие решения: 1. об удовлетворении ходатайства, 2. об отказе в удовлетворении ходатайства, 3. об удовлетворении ходатайства в части. Хотя законодатель напрямую не оговаривает данного требования, однако представляется, что вынесенное решение об отказе в удовлетворении ходатайства, облаченное в форму определения, должно быть мотивированным, то есть должны быть указаны причины отказа в удовлетворении ходатайства, если Вы не согласны с ними ходатайство может быть заявлено Вами повторно, уже с возражениями против доводов, послуживших обоснованием отказа. Закон также оговаривает срок, в течение которого должно быть рассмотрено заявленное ходатайство по возможности оно должно быть рассмотрено немедленно. Однако, если в ходатайстве излагается официальная просьба о проведении дополнительных процессуальных действий, истребовании дополнительных материалов и т. д. рассмотрение ходатайства и принятие мер по нему может затянуться на определенный срок. Закон не предусматривает обязательность вручения копии определения об отказе в удовлетворении ходатайства лицу его заявившему, однако, представляется, что данное лицо в обязательном порядке должно быть уведомлено о результатах его рассмотрения и Вы, безусловно, можете на этом настаивать.

Еще одним способом защиты Ваших прав является возможность заявить отводы участникам дела об административном правонарушении, если Вы считаете, что для этого есть все законные основания. Объективность и беспристрастность, как основные требования к осуществлению правосудия, побуждают законодателя устанавливать целый ряд норм, предусматривающих недопустимость участия в производстве по делу об административном правонарушении защитника, представителя, специалиста, эксперта и переводчика. КоАП РФ содержит ряд обстоятельств, наличие которых, исключает возможность участия в производстве по делу об административном правонарушении.

Для защитника и представителя к условиям, исключающим возможность их участия в производстве по делу об административном правонарушении, относятся случаи, когда они являются 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 иных участников производства по делу. Данное ограничение связано со стремлением исключить возможность оказания влияния на ход производства по делу об административном правонарушении которое данные лица могут оказать в силу занимаемого ими должностного положения.

Также КоАП РФ выделяет три случая, когда специалист, эксперт и переводчик не допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении. К ним законодатель относит случаи:

1. когда они состоят в родственных отношениях с лицом, привлекаемым к административной ответственности, потерпевшим, их законными представителями, защитником, представителем, прокурором, судьей, членом коллегиального органа или должностным лицом, в производстве которых находится данное дело. При этом степень родства значение не имеет.

2. когда вышеперечисленные лица выступали в качестве иных участников производства по данному делу. Здесь речь идет именно о выполнении данными лицами иных функциональ-

ных обязанностей, а тот факт, что ранее данные лица участвовали в производстве по данному делу в той же роли, не может служить основанием для их отвода. Так, если переводчик ранее осуществлял перевод в ходе дачи объяснения потерпевшим, не может служить основанием для отвода при приглашении его для участия в качестве переводчика в ходе опроса свидетеля.

3. если имеются основания считать этих лиц лично, прямо или косвенно заинтересованными в исходе данного дела. Прямая личная заинтересованность подразумевает наличие у участника установки на заведомо необъективное процессуальное действие или неправомерное решение в связи с материальными или иными интересами, которые могут быть затронуты в ходе производства по делу об административном правонарушении. Под косвенной личной заинтересованностью понимается заинтересованность участника судопроизводства, вызванная не его личными интересами, а интересами иных лиц, вызывающих у него симпатию, либо, напротив, антипатию. Заинтересованность лица в законном и объективном исходе дела, связанная с исполнением возложенных на него обязанностей, не может рассматриваться как интерес, препятствующий участию лица в исполнении возложенных на него процессуальных полномочий.

Под иными обстоятельствами, дающими основание считать лицо лично прямо или косвенно заинтересованным, следует понимать, например, служебную зависимость, подконтрольность, подотчетность, вражду, дружбу и т. д. Ваше заявление об отводе того или иного участника процесса может быть облачено в форму ходатайства.

Ваше объяснения, как лица, привлекаемого к административной ответственности, представляют собой сведения, имеющие отношения к делу. Дача показаний является способом защиты лицом, привлекаемым к административной ответственности, своих прав. При этом в силу конституционных норм лицом может отказаться от дачи каких-либо объяснений с объяснением мотива отказа или без такового. Надо учитывать, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, больше чем кто-либо другой из участников заинтересован в исходе дела. Этот факт требует всесторонней проверки полученной от данного лица информации. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, не предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. Большое значение при оценке показаний вышеуказанного лица имеет его позиция по делу. Если он признает себя виновным и дает правдивые показания, то они должны являться одним из средств всестороннего исследования дела. Если же лицо отрицает свою вину в совершении административного правонарушения и при этом приводит доводы в свою защиту, то они подлежат тщательной проверке и оценке. При этом надо помнить, что в соответствии с принципом «презумпции невиновности»: лицо считается невиновным пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

По общему правилу дело об административном правонарушении должно рассматриваться с Вашим участием с участием Вашего законного представителя (если дело ведется в отношении юридического лица). Однако, дело может быть рассмотрено и в Ваше отсутствие, например, если от Вас поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела или же такое ходатайство оставлено без удовлетворения. В данных случаях в деле в обязательном порядке должны присутствовать данные о надлежащем извещении о дате и месте рассмотрения дела. В противном случае, вынесенное решение может быть Вами обжаловано и подлежит отмене.

В любом случае, судья, орган, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, могут признать обязательным присутствие лица, в отношении которого ведется производство. В таком случае явка лица является обязательной, в противном случае оно может быть подвергнуто приводу. Однако привод возможен только в отношении физического лица. КоАП РФ не оговаривает в этом плане ничего в отношении юридического

лица. Поэтому представляется, что в данном случае может быть подвергнут приводу его представитель.

В общем и целом, следует считать, что производство без участия лица, в отношении которого ведется производство, является исключением из общего правила.

Кроме того, КоАП РФ предусматривает случаи обязательного участия лица при рассмотрении дела об административном правонарушении. Требование данной нормы носит императивный характер и не зависит от усмотрения суда и других участников. Так, при рассмотрении дела влекущего в качестве административного наказания административный арест или административное выдворение, присутствие лица, в отношении которого ведется производство, обязательно.

Однако особые условия предусмотрены для несовершеннолетних, в отношении которых ведется производство. Если обсуждение обстоятельств дела может оказать отрицательное влияние на несовершеннолетнего, он может быть удален на время рассмотрения этих обстоятельств.

Необходимо навсегда запомнить, что, лица, совершившие административные правонарушения равны перед законом. Физические лица подлежат административной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Юридические лица подлежат административной ответственности независимо от места нахождения, организационно-правовых форм, подчиненности, а также других обстоятельств. Если Вы считаете, что Ваши права перечисленные выше в какой-то мере нарушены, то смело обращайтесь с жалобой в Прокуратуру РФ или суд. Нарушение Конституционных прав влечет за собой безусловную ответственность вплоть до уголовной.

Значительной гарантией соблюдения прав лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении является принцип «презумпции невиновности» сформулированный в ст. 1. 5. КоАП РФ, а также положения ч. 3 ст. 1.6 настоящего Кодекса о том, что при применении мер административного принуждения не допускаются решения и действия (бездействия), унижающее человеческое достоинство.

## **Статья 25.2 Потерпевший**

1. Потерпевшим может быть признано физическое лицо, если в результате совершенного административного правонарушения ему причинен физический, имущественный или моральный вред, а также юридическое лицо, если в результате административного правонарушения ему причинен имущественный вред. Юридическое лицо признается потерпевшим в лице его представителя, который должен представить доверенность, оформленную надлежащим образом. Признание гражданина потерпевшим не зависит от его возраста, физического или психического состояния. Согласно Конституции РФ права потерпевшего охраняются законом. В соответствии с конституционными нормами, государство обеспечивает потерпевшему доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба от злоупотребления властью. На должностных лиц возлагается обязанность обеспечивать осуществление прав потерпевшего.

Потерпевший имеет право давать объяснение, используя их для защиты своих интересов. Потерпевший вправе отстаивать свои интересы лично или с помощью представителя. Когда потерпевшим является несовершеннолетний,

недееспособный либо ограничено дееспособный, в деле должен участвовать его законный представитель. При этом участие законного представителя не исключает возможности одновременного участия в деле защитника в качестве представителя потерпевшего.

Помимо вышеперечисленного, потерпевший обладает рядом, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Кодексом прав, позволяющих ему защищать свои интересы. В первую очередь к ним относятся: право знакомится с материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, пользоваться помощью переводчика бесплатно, давать объяснения на родном языке, знакомится с протоколами процессуальных действий, проведенных с его участием, приносить жалобы на действие (бездействие) и решения должностных лиц, защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом и настоящим Кодексом.

2. По общему правилу дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего. Однако не явка потерпевшего не препятствует рассмотрению дела, если при этом имеются данные о надлежащем извещении последнего о месте и времени рассмотрения дела и если от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

### **Вы – законный представитель физического лица.**

Защиту прав и законных интересов физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, являющегося несовершеннолетним либо по своему психическому или психическому состоянию лишенного возможности самостоятельно пользоваться своими правами и реализовывать их осуществляет его законный представитель. Также законный представитель приглашается для участия в деле, когда потерпевшим является несовершеннолетний, недееспособный либо ограничено дееспособный. В обоих случаях участие законного представителя не исключает возможности одновременного участия в деле защитника в качестве представителя потерпевшего.

К числу законных представителей физического лица закон относит родителей, усыновителя, опекуна и попечителя. При этом родственные связи или соответствующие полномочия указанных лиц удостоверяются документами, предусмотренными законом.

В целях обеспечения законному представителю возможности защищать права и законные интересы представляемых ими лиц они обеспечиваются рядом правомочий. При этом законные представители физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, и потерпевшего имеют права и несут обязанности, предусмотренные КоАП РФ. В первую очередь к ним относятся: право знакомится с материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, пользоваться помощью переводчика бесплатно, давать объяснения на родном языке, знакомится с протоколами процессуальных действий, проведенных с его участием представляемого лица, приносить жалобы на действие (бездействие) и решения должностных лиц, защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом и КоАП.

Не смотря на то, что присутствие законного представителя при рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном лицом в возрасте до 18 лет, не является обязательным, в определенных случаях (с учетом физического и психического состояния такого лица), судья, орган, должностное лицо, рассматривающий дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие законного представителя указанного лица. Данное решение носит императивный характер для законного представителя,

иными словами является обязательным, то есть если Вы признаны законным представителем физического лица Вы не вправе уклоняться от участия в процессуальных действиях и исполнения своих обязанностей.

### **Вы – законный представитель юридического лица.**

Такая ситуация в Вашей жизни также возможна, особенно, если Вы занимаете один из руководящих постов в какой либо организации. В силу этого необходимо запомнить, что, если гражданин может участвовать в качестве представителя от имени представляемого или совместно с ним, то юридическое лицо действует только через своего представителя, наделенного необходимыми полномочиями. Исходя из этого положения законодатель закрепляет, что защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, а также юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители.

При этом КоАП РФ к числу законных представителей юридического лица относит его руководителя или другое лицо, признаваемое законом или учредительными документами органом данного юридического лица. При этом полномочия законного представителя должны быть подтверждены документами, удостоверяющими его полномочия. Это может быть служебное удостоверение, выписка из учредительных документов, трудового контракта и т. д. Как правило, копия такого документа приобщается к материалам уголовного дела. Лицо, выступающее в качестве законного представителя юридического лица имеет право: знакомится с материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, пользоваться помощью переводчика бесплатно, давать объяснения на родном языке, знакомится с протоколами процессуальных действий, проведенных с участием представляемого лица, приносить жалобы на действие (бездействие) и решения должностных лиц, защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом и настоящим Кодексом.

Участие в деле законного представителя не препятствует участию в деле защитника. При этом дело об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, рассматривается с участием его законного представителя или защитника, который призван оказывать юридическую помощь. В качестве защитника может допускаться адвокат на основе ордера, выданного юридической консультацией. В отсутствие вышеуказанных лиц дело может быть рассмотрено только в том случае, когда имеются данные о надлежащем извещении лиц о месте и времени рассмотрения дела и если при этом от них не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

При рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие законного представителя юридического лица.

Следует четко разграничивать понятия «законный представитель» и «представитель». Круг полномочий законного представителя почти всегда шире. Законный представитель осуществляет представление интересов юридического лица в силу того, что это правомочие предоставлено ему в силу служебного положения, трудового контракта, учредительных документов. Законный представитель наделен полным объемом прав. В то же время представитель всегда действует на основании доверенности, которая должна быть выдана управомоченным на то лицом, как правило, законным представителем. При этом круг правомочий представителя четко очерчен в этой доверенности и последний не может выйти за ее пределы.

### **Вы – защитник и представитель.**

В соответствии со ст. 48 Конституции РФ каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Для лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении это право реализуется через

предоставления возможности иметь защитника. Для потерпевшего данное право реализуется через возможность иметь представителя.

Защитник – родовое понятие, включающее адвоката, представителей профессиональных и других общественных организаций, а также иных лиц. Будучи допущенными к процессу, все они имеют одинаковый правовой статус.

В роли представителя потерпевшего может выступать в том числе и адвокат.

Адвокаты – это лица состоящие членами коллегии адвокатов. Основной задачей адвокатуры в РФ является оказание юридической помощи гражданам и организациям. Полномочия адвоката на участие в конкретном деле подтверждаются ордером юридической консультации или президиума коллегии адвокатов. Стажеры адвокатов также могут участвовать в качестве защитника в судебных процессах только по несложным делам и под непосредственным наблюдением руководителя стажировки (Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1978. № 8. С.11). Помощник адвоката ни при каких обстоятельствах не может заменить защитника (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 4. С.19).

К иным лицам могут относиться близкие родственники и другие лица, которым лицо, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении доверило защищать свои права и законные интересы. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом.

Действующий КоАП РФ установил, что защитник и представитель допускаются к участию в производстве об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении. При этом в случае задержания физического лица в связи с административным правонарушением защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента административного задержания.

Защитник и представитель вправе знакомится со всеми материалами дела, представлять доказательства...

Главы дипломатических представительств и члены дипломатического персонала представительства не обязаны давать показания в качестве свидетеля, а в случае согласия давать показания, не обязаны являться в суд.

(Положение о дипломатических и консульских представительствах ст. 13.)

В качестве свидетеля могут быть опрошены ревизоры, сотрудники контрольно-ревизионных органов, сотрудники милиции. Сотрудники отдела по профилактике преступлений, совершаемых несовершеннолетними, могут быть опрошены о характеристике личности, условиях жизни и воспитания, о примененных к несовершеннолетнему и его родителям мерах воздействия и т. д.

Показания понятых и других участников процессуальных действий также могут являться полноценным источником доказательств о ходе и результатах этих действий.

Явка в установленное место и время для дачи свидетельских показаний и дача правдивых показаний о всем известном ему по делу является правовой обязанностью лица, достигшего шестнадцатилетнего возраста. Эта обязанность свидетеля подкреплена возможностью применения к нему административной ответственности за неисполнение обязанности свидетеля (ст. 17.7. КоАП).

Опрос свидетеля является способом получения от него фактических данных об обстоятельствах дела. Нарушение установленного законом порядка его опроса ведет к утрате юридической силы полученных данных и исключение их из числа доказательств. Опрос свидетеля, как любое процессуальное действие, производится по процессуальным правилам, цель которых обеспечить получение достоверных и полных показаний. Перед началом опроса свидетель предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. Если у органа, должностного лица, рассматривающего дело об административном правонарушении, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении уголовного дела, обжа-

ловать применение мер обеспечения производства по делу, от имени подзащитного и потерпевшего приносить жалобы на постановление о назначении административного наказания. Фактически объем прав защитника и представителя равен объему прав представляемых ими лиц.

Закон не ограничивает число защитников и представителей, которое может быть у одного лица.

Незнание защитником и представителем языка, на котором ведется производство по делу, не может служить основанием для устранения его от участия в деле. В таких случаях должно быть обеспечено участие переводчика.

#### **Вы – свидетель.**

Фактическим основанием для вызова лица в качестве свидетеля является обоснованное предположение о том, что ему известны относящиеся к делу обстоятельства. Закон не устанавливает возрастных ограничений для вызова лица в качестве свидетеля. Не смотря на то, что КоАП РФ не предусматривает категорий лиц, которые не могут быть опрошены в качестве свидетелей, согласно действующему законодательству такие ограничения существуют.

Так, священнослужитель не может допрашиваться или давать объяснения кому бы то ни было по обстоятельствам, которые стали ему известны из исповеди гражданина. Охрана тайны исповеди, однако не означает, что священнослужитель не может быть опрошен о сведениях, полученных другим путем.

Не может быть опрошено в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с исполнением процессуальных обязанностей, лицо, которое являлось защитником или представителем.

Депутат Федерального Собрания РФ вправе отказаться от дачи показаний об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением им депутатских обязанностей (ст. 19 Закона РФ о статусе депутата ФС РФ).

...нарушении, перед началом опроса возникнет сомнение в том, владеет ли опрашиваемое лицо языком, на котором ведется производство по делу, то он должен выяснить на каком языке это лицо желает давать показания. В необходимом случае приглашается переводчик. В случае выявления в показаниях свидетеля противоречий необходимо выяснить их причину. Содержание и форма вопросов, тактические приемы их постановки и получения на них ответов должны соответствовать требованиям закона и нормам морали. В ходе опроса недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер воздействия, недопустимо унижение чести и достоинство опрашиваемого. Показания свидетеля заносятся в протокол. По окончании опроса, свидетель имеет право ознакомиться с протоколом, внести в него дополнения или уточнения, сделать замечания.

Помимо процессуальных обязанностей, свидетель обладает рядом прав, а именно: не свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников; давать показания на родном языке или на языке, которым он владеет, пользоваться бесплатной помощью переводчика, делать замечания по поводу правильности занесения показаний в протокол. Круг близких родственников относительно данной статьи законодателем расширен, так, к ним отнесены: родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестра, дедушка, бабушка, внуки.

Закон требует, чтобы при опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего возраста 14 лет, в обязательном порядке присутствовал педагог или психолог. Также в случае необходимости, вызванной психофизиологическим состоянием несовершеннолетнего, опрос производится в присутствии законного представителя.

#### **Вы – понятой.**

1. Понятой – это незаинтересованное в исходе дела лицо, привлекаемое в данном случае для удостоверения факта производства процессуального действия, а также содержания, хода и результатов процессуального действия.

Понятые принимают участие только в специально перечисленных случаях, предусмотренных главой 27 КоАП РФ.

Понятых должно быть не менее двух, максимальное количество лиц, которые могут быть приглашены в качестве понятых закон не оговаривает и это зависит от масштабности проводимого процессуального действия. Не могут быть привлечены в качестве понятых: несовершеннолетние, участники производства об административном правонарушении, их близкие родственники и родственники, работники органов исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности и предварительного расследования. К числу близких родственников относятся: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестра, дедушки, бабушки, внуки. К числу родственников относятся все иные лица, за исключением близких родственников, состоящие в родстве.

Перед началом процессуального действия следователь разъясняет понятым цель данного действия, их права, обязанности и ответственность. В ходе производства процессуального действия понятой вправе: участвовать в нем на всем его протяжении и делать заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол, знакомиться с протоколом процессуального действия, в производстве которого он участвовал, приносить жалобы на действия (бездействия) и решения, ограничивающие его права.

Понятой имеет право на возмещение расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием, а также на возмещение недополученной им заработной платы за время, затраченное в связи с вызовом органу, лицу, ведущему производство по делу об административном правонарушении. Отказ лица без уважительных причин участвовать в качестве понятого влечет административную ответственность (ст.17.7 КоАП РФ).

### **Вы – Специалист.**

Специалист – лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемой к участию в процессуальных действиях для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применения технических средств в исследовании материалов дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (водолазы, пожарные, саперы, лица обладающие широкими познаниями в области компьютерных технологий и т. д.) Таким образом, если Вы является профессионалом в какой-либо области, то Вас могут пригласить для участия в качестве специалиста в административном процессе. Причем Вашим познания могут быть в абсолютно любой области. Круг защищаемых административным правом правоотношений настолько широк, что включает практически все сферы жизнедеятельности общества.

Перед началом процессуального действия, в котором участвует специалист, суд, орган, лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, удостоверяется в его компетентности, так как несоответствие его компетентности требованиям закона может поставить под сомнение добытые с его помощью доказательства. При этом критерием оценки компетентности может считаться стаж в той или иной должности, в связи с занятием которой он был приглашен, наличие соответствующего образования, научная деятельность, опыт участия в качестве специалиста в уголовных делах и т. д. Также перед производством процессуального действия выясняется отношение специалиста к участнику производства по делу об административном правонарушении. Это требование обеспечено предоставленным участникам производства по делу об административном правонарушении правом, заявить отвод специалисту в случае, если он находился или находится в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей или если обнаружена его некомпетент-

ность. При этом предыдущее его участие в производстве по делу в качестве специалиста не является основанием для его отвода. Также перед производством процессуального действия суд, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении разъясняет специалисту его права, обязанности и установленную законом ответственность. Специалист имеет право: отказаться от участия в производстве по делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями, знакомится с материалами дела об административном правонарушении, относящимися к предмету действий, совершаемых с его участием; с разрешения судьи, должностного лица, лица, председательствующего в заседании коллегиального органа, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, задавать вопросы участникам процессуального действия; делать замечания и заявления по поводу совершаемых действий, которые подлежат обязательному занесению в протокол; знакомиться с протоколом действия, в котором он участвовал, приносить жалобы на действия (бездействия) и решения, ограничивающие его права.

Специалист обязан: явиться по вызову судьи, органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении; участвовать в проведении действий, требующих специальных познаний, в целях обнаружения, закрепления и изъятия доказательств, давать пояснения по поводу совершаемых им действий; удостоверить своей подписью факт совершения указанных действий, их содержание и результаты.

Специалист предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных пояснений.

Специалист может быть привлечен к административной ответственности за отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей в соответствии со ст. 17. 7 КоАП РФ. Специалист имеет право на материальное вознаграждение и возмещение расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием. При этом выплаченные специалисту денежные средства включаются в процессуальные издержки.

**ВАЖНО!** Статья 25.14. КоАП РФ предусматривает возмещение расходов потерпевшему, свидетелю, специалисту, эксперту, переводчику и понятому.

Закон предусматривает право вышеуказанных лиц на возмещение расходов, понесенных в связи с вызовом для участия в производстве по делам об административных правонарушениях, и право на вознаграждение за выполнение своих обязанностей экспертом, специалистом, переводчиком, когда они эти обязанности выполняют не в порядке служебного задания. В случае, когда обязанности эксперта, специалиста и переводчика выполняются в порядке служебного задания, за этими лицами сохраняется средний заработок по месту их работы за все время, затраченное ими в связи с вызовом. Порядок выплат установлен Инструкцией о порядке и размерах возмещения расходов и выплат вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд, утвержденной постановлением Правительства РФ от 2.03.95 № 187.

Лица, вызываемые в качестве свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста, переводчика и понятого имеют право на возмещение расходов по явке. В расходы по явке включаются стоимость проезда к месту вызова и обратно, расходы по найму жилого помещения и суточные. Проезд к месту явки и обратно к месту постоянного жительства вызываемым оплачивается на основании проездных документов, но не свыше:

- по железной дороге – стоимость проезда в плацкартном (купейном) вагоне;
- по водным путям – стоимость проезда в каютах, оплачиваемых по 5–8 группам тарифных ставок на судах морского флота и в каюте 3 категории на судах речного флота – по шоссейным и грунтовым дорогам – стоимость проезда транспортом общественного пользования (кроме такси).

При пользовании воздушным транспортом возмещается стоимость обычного (туристического) класса. При предоставлении соответствующих документов возмещаются вызываемым

лицам платежи по обязательному страхованию пассажиров на транспорте, стоимость предварительной продажи проездных документов, а также затраты на пользование в поездах постельными принадлежностями. Когда лицами не предоставлено проездных документов, а это лицо просит оплатить расходы по явке, с разрешения органа, производившего вызов, этим лицам оплачивается минимальная стоимость проезда между местом их постоянного жительства и местом явки.

Возмещение расходов по найму жилого помещения, оплата суточных за дни вызова, включает время нахождения в пути, выходные и праздничные дни, а также время вынужденной остановки в пути, подтвержденной соответствующими документами, производится в порядке, установленном законодательством о возмещении командировочных расходов. Суточные не выплачиваются, если у свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста, переводчика и понятого имеется возможность ежедневно возвращаться к месту постоянного жительства. Плата за бронирование мест в гостинице возмещается в размере 50 % от возмещаемой стоимости места за сутки.

Средний заработок сохраняется за все рабочие дни недели по графику, установленному по месту постоянной работы. Выплата вознаграждения внештатным экспертам за проведение экспертизы, специалистам и переводчикам производится согласно заключенному с ними договору.

Перечисленные выше суммы выплачиваются органом, производящим вызов, из средств, специально отпускаемых по смете на указанные цели по письменному заявлению лица, прибывшего по вызову и принимавшего участие в процессуальных действиях.

Суммы, подлежащие выплате свидетелям, потерпевшим, экспертам, специалистам, переводчикам и понятым должны выплачиваться немедленно по выполнению этими лицами своих обязанностей, независимо от получения взыскания с лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении.

Возмещение расходов военнослужащим, вызываемым в качестве перечисленных участников производится по требованию войсковых частей по названным выше нормам. Самим военнослужащим орган, их вызывающий, никаких расходов не возмещает.

КоАП РФ не предусматривает возмещение упомянутых расходов законному представителю физического лица, законному представителю юридического лица, защитнику и представителю.

О способах защиты нарушенных прав в ходе производства по делу об административном правонарушении и о порядке обжалования мы поговорим в отдельной главе.

## **Глава 3. Вы – участник уголовного процесса**

Уголовный процесс, пожалуй, как никакой другой затрагивает наиболее серьезные сферы жизни. В связи с тем, что основанием для его возбуждения является факт наличия совокупности обстоятельств, позволяющих предположить, что было совершено преступление, законодатель предусматривает различные меры для подтверждения или опровержения данного факта. Несомненно, что в ходе осуществления процессуальных действий зачастую ограничиваются права и свободы человека и гражданина. К сожалению, в ряде случаев такие ограничения являются единственными возможными способами обеспечения и осуществления уголовного процесса. В данной главе мы подробно остановимся на тех процессуальных действиях, которые напрямую затрагивают сферу жизненно важных интересов человека и прокомментируем перечень Ваших прав, как участника уголовного процесса, закрепленный законодателем и обеспеченный механизмом правовой защиты. Сначала мы хотели бы остановиться на ряде следственных действий, в ходе проведения которых неминуемо затрагиваются права и интересы, участвующих в них лиц и осветить совокупность прав и обязанностей участников. Вы можете быть привлечены к проведению следственных действий в различных качествах, в том числе в качестве понятого, что значительно расширяет круг лиц, которые могут быть вовлечены в уголовный процесс. Необходимо запомнить, что все участники уголовного процесса обладают определенными правами и обязанностями. Знание указанных норм необходимо прежде всего Вам самим, чтобы не быть безмолвным инструментом осуществления уголовного процесса и немым участникам производимых процессуальных действий, особенно если они непосредственно затрагивают Ваши личные интересы и интересы близких лиц, а с позиции закона и аргументировано настаивать на соблюдении и выполнении предписаний закона, обеспечивающих гарантию Ваших прав и свобод.

## **Общие правила производства следственных действий**

Под следственными действиями понимаются действия следователя, предусмотренные уголовно-процессуальным законом, производимые в рамках расследования уголовного дела и направленные на обнаружение, сбор, изъятие и проверку доказательств. Следственные действия, предусмотренные УПК РФ можно условно разделить на три категории, а именно:

1. те, которые не требуют предварительного вынесения постановления (допрос, очная ставка, проверка показаний на месте и т. д.);

2. следственные действия, перед производством которых следователь выносит соответствующие постановления, не требующие чьего-либо утверждения (осмотр и эксгумация трупа, освидетельствование, некоторые виды выемки); следственные действия перед производством которых помимо вынесения следователем соответствующего постановления, требуется согласие прокурора и санкция суда (осмотр жилища при отсутствии согласия проживающего в нем лица, производства обыска и выемки в жилище и другие, перечень которых содержится в ч. 2 ст.29).

В соответствии со ст. 10 Федерального закона «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 18 декабря 2001 года № 177-ФЗ перечисленные в ч. 2 ст.29 следственные действия до 1 января 2004 года производятся по решению прокурора.

Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев не требующих отлагательства. При этом ночным временем признается промежуток времени с 22 до 6 часов по местному времени. К числу случаев, не требующих отлагательства можно отнести: а) когда фактические основания к производству следственного действия появились при производстве другого следственного действия б) неотложность обусловлена обстановкой только что совершенного преступления в) производство следственного действия необходимо для пресечения дальнейшей преступной деятельности или промедление позволит скрыться подозреваемому г) существует угроза уничтожения доказательств.

3. При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в нем лиц. Это означает, что в ходе уголовного судопроизводства запрещается осуществление действия и принятие решений, унижающих честь участника уголовного судопроизводства, а также обращение унижающее его человеческое достоинство либо создание опасности для его жизни и здоровья. Никто не может быть подвергнут насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению – принцип уважения чести и достоинства личности. Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав и свобод должностным лицом, осуществляющим уголовное преследование, подлежит возмещению по основаниям и в порядке, которые установлены законодательством.

Согласно ч. 5 ст. 164 если в производстве следственного действия участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то он также предупреждается об ответственности, предусмотренной ст. 307 и 308 УК РФ. При этом необходимо уточнить, что по отношению к потерпевшему и свидетелю данное положение относится к проведению тех следственных действий с их участием, в ходе производства которых последние дают показания либо пояснения (очная ставка, осмотр места происшествия с участием потерпевшего и т. д.) в иных случаях, например при производстве выемки предупреждать указанных лиц об ответственности за дачу ложных показаний по ст.307 УК РФ не имеет смысла, так как данное следственное действие их не предусматривает.

При производстве следственного действия могут быть применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств, о чем делается соответствующая отметка в протоколе.

Помимо вышеперечисленных лиц, следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем также делается соответствующая отметка в протоколе. На практике такие случаи повсеместно распространены. Как правило оперативные сотрудники привлекаются в ходе производства обыска, выемки, проверки показаний на месте и др. и оказывают помощь следователю в проведение следственного действия.

Весь ход и результаты следственного действия должны быть запротоколированы с соблюдением требований, предусмотренных ст.166 УПК РФ. Только при соблюдении данного порядка, собранные в ходе проведения следственного действия доказательства будут признаны допустимыми и имеют юридическую силу. УПК РФ содержит исчерпывающий перечень следственных действий в рамках которых могут быть произведено обнаружение, изъятие доказательств и осуществлена их проверка.

Остановимся на порядке проведения интересующих нас следственных действий.

## Освидетельствование

Освидетельствование – это самостоятельное процессуальное действие, которой производится в рамках возбужденного уголовного дела при наличии юридических и фактических оснований и по мотивированному постановлению следователя. Освидетельствование проводится с целью установления на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявление состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела. Освидетельствование производится только в том случае, когда не требуется производство судебной экспертизы. Если же круг вопросов, решение которых преследует производство освидетельствования, относится к компетенции эксперта, то должна быть проведена соответствующая судебная экспертиза. Также если лицо, которому проводилось освидетельствование оспаривает его результат и выдвигает иные доводы, требующие проверки экспертным путем, то по результатам освидетельствования может быть назначена судебная экспертиза. Так в ходе освидетельствования могут быть зафиксированы следы на теле человека (ожоги, гематомы и т. д.), фиксация данных следов относится к сфере освидетельствования, однако определение механизма и давности их образования возможно только в ходе судебной экспертизы, поэтому зачастую освидетельствование предшествует ей. Освидетельствование может быть произведено в отношении: подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. Однако в отношении свидетеля освидетельствование может быть произведено и только с его согласия. Исключение составляет случай, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности показаний свидетеля.

Освидетельствование, в отличие от осмотра, затрагивает право гражданина на неприкосновенность и личную свободу, поскольку оно связано с разглашением интимных обстоятельств его жизни. В этой связи законодатель предусмотрел отдельную правовую норму, регламентирующую порядок его проведения в качестве самостоятельного процессуального действия. Освидетельствование производится на основании постановления следователя. Данное постановление обязательно для освидетельствуемого лица. В постановлении следователь указывает основания для производства данного следственного действия, его цель, лицо в отношении которого оно будет проводиться. Перед началом освидетельствования следователь объявляет постановление лицу, в отношении которого оно будет проводиться, разъясняет ему права и порядок производства следственного действия, а также тот факт, что данное постановление для него является обязательным. Если же речь идет об освидетельствовании свидетеля и это не связано с оценкой достоверности его показаний, целесообразно отобрать у данного лица письменное согласие на проведение с ним данного следственного действия. Подозреваемый, обвиняемый, их защитник, потерпевший и его представитель вправе заявить ходатайство о производстве освидетельствования, которое подлежит обязательному рассмотрению следователем в порядке установленном УПК.

Участие специалиста-врача в освидетельствование может быть факультативным и обязательным. Можно говорить о двух видах освидетельствования: а) освидетельствование проводимое следователем (освидетельствование лица того же пола) б) освидетельствование проводимое специалистом-врачом по поручению следователя (в случае освидетельствования лица другого пола, если оно связано с обнажением), в) освидетельствование производимое следователем с участием врача-специалиста по решению следователя (в случае освидетельствования лица того же пола, если требуется квалификация и специальные познания для обнаружения и фиксации следов). При освидетельствовании следователь может осмотреть как все тело человека, так и отдельные его участки. Однако, как уже было сказано, если осмотр связан с обнажением тела лица противоположного пола, то следователь в производстве осмотра не участвует. В таком случае осмотр проводится врачом. Однако и в этом случае освидетельствование не

теряет статуса следственного действия, поскольку фактически производится и оформляется следователем, а обнаруженные в ходе производства освидетельствования данные заносятся в протокол со слов врача, производившего осмотр. Перед началом освидетельствования специалисту разъясняются его права и обязанности. При необходимости к производству освидетельствования могут привлекаться судебно-медицинский эксперты в качестве врача-специалиста. Участвуя в освидетельствовании, врач не вправе делать выводы из обнаруженного, следовательно не должен требовать от врача заключения по вопросам медицинского характера.

## **Конец ознакомительного фрагмента.**

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.