Административное расследование как альтернативный метод Административной проверки в условиях пандемии COVID-19.

Первоначальной стадией возбуждения дела об административном правонарушении является выяснения, необходимых процессуальных причин возникновения процесса по конкретному делу, а именно наличие обстоятельства из предусмотренных частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ и достаточного количество доказательств, свидетельствующих о наличие события административного правонарушения. В литературных источника, отмечается, что возбуждение дела означает принятие решения начать его расследование при наличии признаков правонарушения. «Далее происходит собирание и исследование материалов, имеющих отношение к совершенному правонарушению, т.е. административное расследование. Поэтому ряд авторов полагает, что начальную стадию производства можно обозначить как административное расследование.

Между тем процедура Административного расследования применяется только, после подтверждения факта административного правонарушения, предусмотренного ст. 28.7 КоАП РФ. Главная задача Административного расследование — это дополнительное подтверждение факта совершенного административного правонарушения. Доказательства факта совершенного юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем административного правонарушения, при котором не требуется проводить внеплановую проверку, в соответствии с Федеральным законом "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" от 26.12.2008 N 294-ФЗ (далее - ФЗ № 294), а требуется проведение комплекса требующих значительных временных затрат процессуальных действий, направленных на выяснение всех обстоятельств административного правонарушения, их фиксирование, юридическую квалификацию и процессуальное оформление.

В условиях мировой пандемии, нового вируса и нарастающего мирового кризиса, Правительством Российской Федерации установлен новый порядок проведения проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Особенности проведения проверок в 2020 годы закреплены Постановлением Правительства РФ от 03.04.2020 N 438 "Об особенностях осуществления в 2020 году государственного контроля (надзора), муниципального контроля и о внесении изменения в пункт 7 Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Постановление №438).

Постановление распространяет свое действие на:

* Юр. Лиц и Индивидуальных предпринимателей, относящихся к субъектам Малого и среднего Предпринимательства.
* Некоммерческие организации, среднее численность которых, за 2019 год не превышало 200 человек.

Под исключение попали некоммерческие организации, включенные в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функцию иностранного агента и политические партии

В соответствии с Постановлением №438 проверки должны проводится только с использованием средств дистанционного взаимодействия, в том числе аудио- или видеосвязи, за исключением отдельных случаев.

Соответственно, вышеуказанные меры поддержки Государства, должны были освободить Юр. Лиц и Индивидуальных предпринимателей, относящихся к субъектам Малого и среднего Предпринимательства и Некоммерческие организации, среднее численность которых, за 2019 год не превышало 200 человек, от проведения внеплановых проверок органами Государственного и Муниципального контроля (далее - Контролирующие органы) до конца 2020 года.

Но на деле же, Контролирующие органы продолжили проведения выездных внеплановых проверок, но под иным названием - Административное расследование.

“Новая”, применяемая процедура не попадает под ограничительные меры, установлены Постановлением №438 и предполагает намного упрощенный вариант проведения проверки, так в Административном расследовании не требуется: Уведомление (не менее чем за 24 часа), юридического лица, в отношении которого проводится расследовании, о начале проведения расследования. А решение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования принимается должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административном правонарушении в виде определения. Следовательно, для начала процедуры административное расследования не требует Приказа (Распоряжения) руководителя контролирующего органа о проведении проверки, а достаточно Определения должностного лица, т.е. его подчиняемого, тем самым нарушается Справедливости и любое должностное лицо, уполномоченное составлять протоколы по определенному административному правонарушению, может инициировать процедуру Административного расследования, без какого либо согласования со своим непосредственным руководителем.

Более того, порядок проведения Административного расследования определен только положениями КоАП РФ, в частности ст. 28.7 КоАП РФ. Положения Федерального Закона №294 не распространяются на Административное расследование.

Следовательно, непонятно, зачем Правительством Российской Федерации, предусмотрен особый порядок проведения проверки, по факту, освобождение от проверок до конца 2020 года, если Контролирующие органы все равно проводят проверки Юридических лиц и Индивидуальных предпринимателей.

Считаю, что в связи с вышеуказанной ситуацией, необходимо внести изменения в действующее законодательство, в частности:

1). Распространить действия ФЗ № 294 на процедуру Административного расследования, в частности, на права юридических лиц при осуществлении государственного муниципального контроля, либо подготовить и принять отдельный Федеральный закон, который четко расписывал порядок и механизм проведения Административного расследования, права и обязанности не только лиц, которые предположительно совершили Административное правонарушение, но и должностных лиц, проводимых Административное расследование.

2). Внести изменения в Постановление Правительства РФ № 438, а именно - ввести ограничения на проведения процедуры Административного расследования для субъектов Малого и среднего предпринимательства и некоммерческих организаций, со средней численностью сотрудников менее 200 человек, за последний календарный год.

3). В новый порядок проведения Административного расследования включить следующие положения:

* Проверяемое лицо, должно быть уведомлено не позднее 2-х дневного срока, со дня вынесения Определение о проведении Административного расследования.
* Выездные проверки, экспертизы должны проводиться только после уведомления Проверяемого лица, но не позднее 1-го рабочего дня, до начала проведения вышеуказанных действий.
* Выездные проверки для дополнительного подтверждения факта совершенного административного правонарушения, должны проводиться только при присутствии законного представителя Проверяемого лица, либо после повторного уведомления о проведения проверки- без такого.

Административное расследование в той форме, в которой применяется в настоящий момент, нарушает права Юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, наделяя Должностное лицо проверяющего органа огромными правами, проводить “выездные” проверки на любом предприятие, ссылаясь на Определение о проведения административного расследования, в котором указывается, что выявлено административное правонарушение, но какое не уточняется, тем самым не понятно, на каком основании Должностным лицом сделаны выводы, что это является административным правонарушением. И, следовательно, нарушаются Права проверяемого лица, в части ознакомиться со всеми, имеющимся материалами дела, на стадии вынесения Определения о проведении Административного расследования. Подобная "несправедливая” практика, подобные механизмы, негативно “влияния” на бизнес, максимально тормозят экономику Страны и уменьшают количество рабочих мест. Поэтому, я считаю, что необходимо внести указанные мной выше изменения в действующее законодательство, чтобы минимизировать нарушение действующего законодательства должностными лицами органов Государственного и Муниципального контроля.