

Краткая постановка вопроса

При составлении протокола об административном правонарушении по ст. 20.25 КоАП РФ судебный пристав-исполнитель не разъяснил Вам права, предусмотренные ст. 25.1 КоАП РФ (лицо, в отношении которого ведется производство по делу) и ст. 51 Конституции РФ. Вы сделали в протоколе собственноручную запись об этом. Материал направлен в суд. Вопрос: как правильно написать ходатайство в суд, чтобы защитить свои интересы и добиться, чтобы допущенное нарушение было учтено.

Ниже разобраны юридические последствия такого нарушения, возможные варианты процессуального поведения и дан образец ходатайства.

1. Обязанность разъяснять права при составлении протокола

1.1. Нормативная основа

- **Часть 1 ст. 25.1 КоАП РФ** — лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами.
- **Часть 2 ст. 28.2 КоАП РФ** — в протоколе об административном правонарушении указываются, в частности, сведения о разъяснении прав и обязанностей лицу, в отношении которого возбуждено дело.
- **Часть 3 ст. 28.2 КоАП РФ** — при составлении протокола физическому лицу разъясняются его права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ и Конституцией РФ, о чем делается запись в протоколе.
- **Часть 5 ст. 28.2 КоАП РФ** — протокол подписывается физическим лицом; в случае отказа от подписания делается соответствующая запись.
- **Статья 51 Конституции РФ** — никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников.

Таким образом, закон прямо обязывает должностное лицо при составлении протокола разъяснить лицу его права. Отсутствие такого разъяснения является нарушением установленной процедуры.

2. Правовые последствия неразъяснения прав: возможные подходы судов

2.1. Неразъяснение прав как существенное нарушение, влекущее недопустимость протокола

Правовая позиция Верховного Суда РФ изложена в п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.06.2019 № 20 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»:

*«При рассмотрении дела об административном правонарушении собранные по делу доказательства должны оцениваться в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ, а также с точки зрения соблюдения требований закона при их получении (часть 3 статьи 26.2 КоАП РФ). Нарушения требований закона при получении доказательств могут являться основанием для признания их недопустимыми, если такие нарушения носят существенный характер. ... Протокол об административном правонарушении ... может быть признан недопустимым доказательством, если он составлен с нарушением требований статьи 28.2 КоАП РФ, **в том числе если лицу, в отношении которого возбуждено дело, не были разъяснены его права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ и Конституцией Российской Федерации**».*

Если протокол признан недопустимым доказательством, а иных доказательств события правонарушения нет, дело подлежит прекращению за отсутствием состава административного правонарушения (п. 2 ч. 1 ст. 24.5, п. 2 ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ) либо за недоказанностью обстоятельств, на основании которых был составлен протокол.

2.2. Возврат протокола для устранения нарушений

Согласно **п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ**, судья при подготовке к рассмотрению дела возвращает протокол об административном правонарушении и другие материалы в случае **неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела**.

Неразъяснение прав — это неправильное составление протокола, поскольку нарушено требование ч. 3 ст. 28.2 КоАП РФ. Поэтому у суда есть основание вернуть протокол должностному лицу для устранения нарушения. Однако на

практике суды нередко считают такое нарушение устранимым в судебном заседании (судья сам разъясняет права при рассмотрении дела — ч. 3 ст. 29.7 КоАП РФ), поэтому возврат происходит не всегда.

2.3. Конкурирующая позиция: нарушение не всегда влечет освобождение от ответственности

Суд может рассмотреть дело по существу, указав, что: - права разъяснены лицу непосредственно в судебном заседании; - неразъяснение прав на стадии составления протокола не помешало лицу реализовать их в дальнейшем (например, если лицо представило объяснения, заявляло ходатайства и т.п.); - лицо могло знать о своих правах по предыдущим делам.

Такая практика существует, но она менее предпочтительна для защиты. Ваша собственноручная запись в протоколе — ключевое письменное доказательство нарушения, поэтому именно она должна быть положена в основу ходатайства.

3. Что именно просить в ходатайстве: выбор стратегии

С учетом того, что материал уже направлен в суд, Вы можете заявить одно из следующих ходатайств (или несколько альтернативно):

Вариант А. О возвращении протокола должностному лицу

Просите суд вернуть протокол и другие материалы дела судебному приставу-исполнителю для устранения нарушения (на основании п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ).

Плюсы: дело не будет рассмотрено до устранения нарушения.

Минусы: протокол вернут, нарушение исправят (например, повторно разъяснят права и внесут запись), после чего дело снова поступит в суд. Однако даже после повторного составления протокола срок давности привлечения к ответственности (ст. 4.5 КоАП РФ) продолжит течь, и если он истечет, дело подлежит прекращению.

Вариант Б. О признании протокола недопустимым доказательством и прекращении производства

Просите суд на основании ст. 26.2, ст. 26.11 КоАП РФ признать протокол недопустимым доказательством, и, поскольку других доказательств нет, прекратить производство по делу.

Плюсы: непосредственная защита по существу.

Минусы: суд может не согласиться, посчитав нарушение несущественным,

особенно если он сочтет возможным разъяснить права в заседании или если есть другие доказательства (рапорт, постановление по ч. 1 ст. 20.25 и т. д.).

Вариант В. Запасной — ходатайство об отложении рассмотрения дела

Если суд откажет в возврате и не признает протокол недопустимым, Вы вправе заявить ходатайство об отложении рассмотрения дела для ознакомления с материалами и приглашения защитника (адвоката или иного лица по Вашему выбору). Это позволит реализовать права, которые не были разъяснены при составлении протокола.

Наиболее полно Ваши интересы защитит **ходатайство, содержащее требования из вариантов А и Б альтернативно**: сначала просить о возврате протокола, а если суд откажет — о признании протокола недопустимым и прекращении производства (или об отложении для реализации права на защиту).

4. Образец ходатайства в суд

Ниже приведен шаблон. Укажите в нем свои данные, реквизиты протокола и точную формулировку Вашей записи в протоколе (воспроизведите её дословно, как Вы написали — например: «ст. 25 КоАП РФ не разъяснена, ст. 51 Конституции не разъяснена»).

Мировому судье судебного участка № ____ по ____ району г. ____ / области

ФИО: _____ Адрес: _____ Телефон: _____

По делу об административном правонарушении № _

ХОДАТАЙСТВО

В производстве мирового судьи находится дело об административном правонарушении, предусмотренном **ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ**, в отношении меня, ____ (ФИО).

Протокол об административном правонарушении № _ от «»__ **20** г. составлен судебным приставом-исполнителем ____ (ФИО пристава, наименование подразделения).

При составлении данного протокола должностным лицом мне **не были разъяснены** права, предусмотренные **ст. 25.1 КоАП РФ**, и **ст. 51**

Конституции РФ. Непосредственно при составлении протокола я сделал об этом собственноручную запись: «_____» (дословно указать, что написано в протоколе).

Таким образом, при составлении протокола были нарушены требования **ч. 2 и ч. 3 ст. 28.2 КоАП РФ**, согласно которым при составлении протокола физическому лицу разъясняются его права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ и Конституцией РФ, о чем делается запись в протоколе.

Указанное нарушение является существенным, поскольку лишило меня возможности реализовать предоставленные законом процессуальные права, в том числе: - знакомиться со всеми материалами дела; - давать объяснения; - заявлять ходатайства и отводы; - пользоваться юридической помощью защитника; - не свидетельствовать против себя самого (ст. 51 Конституции РФ).

Данная правовая позиция согласуется с **п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.06.2019 № 20**, согласно которому протокол об административном правонарушении, составленный с нарушением требований ст. 28.2 КоАП РФ, в том числе без разъяснения лицу его прав, может быть признан недопустимым доказательством.

На основании изложенного, руководствуясь **ст. 24.4, ст. 26.2, ст. 26.11, п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ**,

ПРОШУ:

1. **Вернуть** протокол об административном правонарушении № _ **от** «»__ 20__ г. и другие материалы дела должностному лицу, составившему протокол, для устранения допущенного нарушения (п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ).
2. В случае отказа в удовлетворении первого требования — **признать** указанный протокол **недопустимым доказательством** по делу, и, поскольку иных доказательств, подтверждающих обстоятельства, на основании которых был составлен протокол, не имеется, **прекратить производство** по делу об административном правонарушении на основании **п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ** (отсутствие состава административного правонарушения).

Приложения: 1. Копия протокола об административном правонарушении № __ от «»__ **20**_ г. 2. (иные документы, если имеются)

«»__ **20** г. ____ / _____ (подпись, ФИО)

5. Практический вывод

1. **Обязательно подайте письменное ходатайство до начала рассмотрения дела по существу** (в канцелярию суда или непосредственно в судебном заседании, но лучше заранее, чтобы суд рассмотрел его в порядке ст. 24.4 КоАП РФ).
2. В ходатайстве сосредоточьтесь на **существенности нарушения**, подчеркните, что запись в протоколе сделана именно при его составлении, и это письменное подтверждение того, что должностное лицо не исполнило прямую обязанность закона.
3. **Имейте в виду:** даже если суд откажет в возврате протокола и в признании его недопустимым, Ваша запись останется доказательством нарушения процедуры. Используйте её дополнительно как основание для ходатайства об отложении дела и вызове судебного пристава для допроса (чтобы зафиксировать его возможные объяснения по факту неразъяснения прав). Это может повлиять на оценку доказательств.
4. Если у Вас есть возможность — воспользуйтесь помощью защитника (адвоката или иного лица с высшим юридическим образованием по ст. 25.5 КоАП РФ). Неразъяснение прав — одно из самых сильных процессуальных оснований защиты, если оно грамотно оформлено.

6. Список использованных нормативных и правовых источников

1. Конституция РФ, ст. 51.
2. Кодекс РФ об административных правонарушениях: - ст. 24.4 (ходатайства); - ст. 25.1 (лицо, в отношении которого ведется производство); - ст. 25.5 (защитник и представитель); - ст. 26.2, 26.11 (доказательства, оценка доказательств); - ст. 28.2 (протокол об административном правонарушении); - п. 4 ч. 1 ст. 29.4 (возврат протокола); - п. 2 ч. 1 ст. 24.5, п. 2 ч. 1 ст. 29.9 (прекращение производства); - ст. 20.25 (уклонение от исполнения административного наказания).
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.06.2019 № 20 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», п. 18.

Примечание: В протоколе Вы указали «ст. 25 КоАП РФ». В КоАП РФ действует **статья 25.1** — она и подлежит разъяснению. В ходатайстве правильно ссылаться именно на ст. 25.1 КоАП РФ, но при необходимости Вы можете пояснить суду, что Ваша запись была сделана неюристом и относится именно к ст. 25.1 (или ст. 25.5) КоАП РФ.