

30 июля 2014 года

Нашим клиентам и друзьям

ИНФОРМАЦИОННЫЙ MEMОРАНДУМ Новая редакция Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях и связанные с ней изменения законодательства Казахстана

В Казахстане принят Кодекс об административных правонарушениях в новой редакции (далее – «Кодекс»), который вступает в законную силу с 01 января 2015 года¹.

Принятием новой редакции Кодекса проведено реформирование казахстанского законодательства об административных правонарушениях (далее – «административное законодательство»), основной целью которого являлось приведение норм законодательства в соответствие с Конституцией Казахстана.

В связи с принятием новой редакции Кодекса Законом от 05 июля 2014 года² (далее – «Закон») ³ соответствующие изменения и дополнения внесены в некоторые законодательные акты Республики Казахстан. Закон вводится в действие с 01 января 2015 года, за исключением некоторых его положений.

В настоящем Информационном меморандуме предлагается краткий анализ некоторых основных нововведений в области административного законодательства.

1. Общая оценка Кодекса

В целом, новая редакция Кодекса характеризуется детализацией и конкретизацией основных положений административного законодательства с одновременным введением новых институтов, которые вносят определенные изменения в правовой режим привлечения к административной ответственности.

Ряд составов административных правонарушений перенесен в Уголовный кодекс РК⁴ в качестве уголовного проступка. В частности, в качестве уголовных деяний будут квалифицироваться незаконная медицинская деятельность и незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, незаконное ограничение права на доступ к информационным ресурсам.

¹ За исключением подпункта 8) части пятой ст. 281 Кодекса, который вводится в действие с 1 января 2016 года.

² Закон РК от 5 июля 2014 года № 236-V «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам законодательства об административных правонарушениях».

³ Законом также внесены поправки в Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье» и законодательные акты РК о защите прав ребенка. В большей части такие изменения направлены на совершенствование нормативно-правовой базы в области охраны прав и законных интересов несовершеннолетних.

⁴ Новая редакция Уголовного кодекса РК от 03 июля 2014 года.



Некоторые составы правонарушений, которые выражены обобщенно в действующем Кодексе, теперь разделены на несколько более конкретных составов. К примеру, такой состав как нарушение трудового законодательства РК в новом Кодексе разделен на определенные составы, такие, например, как допуск к работе без трудового договора, непредоставление отпусков и иные.

При этом Кодексом исключен ряд оснований, которые допускали освобождение от административной ответственности – деятельное раскаяние, малозначительность правонарушения, изменение обстановки, болезнь, что, на наш взгляд, ужесточает общие нормы о привлечении к административной ответственности.

К сожалению, в новой редакции Кодекса не исправлена грубая ошибка – Особенная часть предполагает санкции, не предусмотренные Общей частью. В качестве примера можно привести статью 328 Кодекса, которой предусмотрен штраф *в размере одной тысячи процентов ставки платы за эмиссии в окружающую среду*, не предусмотренный статьей 44 Кодекса, содержащей исчерпывающий перечень административных штрафов.

2. Основные новшества

2.1. Состав административного законодательства

Новая редакция Кодекса предполагает, что положения о привлечении к административной ответственности устанавливаются только Кодексом. В связи с чем из иных законодательных актов РК изымаются все нормы, содержащие специальные положения о привлечении к административной ответственности.

В частности, из Гражданского процессуального кодекса РК Законом исключено, что гражданское судопроизводство применяется к спорам, вытекающим из административных правоотношений.⁵ Порядок обжалования действий либо бездействия органа (должностного лица), осуществляющего производство по делу об административном правонарушении, теперь устанавливается Кодексом.

2.2. Обратная сила закона

Кодексом в новой редакции расширен круг случаев применения положений об обратной силе закона, а также конкретизировано правило обратной силы Кодекса.

Правило обратной силы применяется к тем правонарушениям, которые совершены до введения в действие Кодекса и в отношении которых постановления о наложении административного взыскания не вступили в законную силу. Нормы Кодекса в новой редакции применяются в случаях, когда Кодексом предусмотрено менее строгое административное взыскание либо административная ответственность не предусмотрена вообще либо Кодекс предусматривает норму, иным образом улучшающую положение правонарушителя.

2.3. Принципы и задачи законодательства

2.3.1. В качестве объектов защиты добавлен порядок осуществления государственного управления, поскольку большое количество административных правонарушений связано с нарушениями управленческих правил.

⁵ Вместе с тем в Гражданский процессуальный кодекс РК вводится порядок рассмотрения дел по спорам, возникающим в сфере государственного управления и местного самоуправления.

- 2.3.2. Решена коллизия относительно применения принципа презумпции невиновности только к физическим лицам. Кодексом установлено применение принципа к любым лицам.
- 2.3.3. Действующий принцип равенства правонарушителей перед законом приведен в соответствие статье 14 Конституции Казахстана, которая устанавливает равенство всех перед законом и судом. Теперь принцип равенства перед законом и судом определен в отношении всех участвующих в производстве по делам об административных правонарушениях.
- 2.3.4. Сформулированы положения о независимости не только судов (судей), но и иных государственных органов (должностных лиц), рассматривающих административные споры.
- 2.3.5. Электронные носители в качестве источника информации, содержащей сведения личного характера, допущены к использованию при рассмотрении дел об административных правонарушениях.

2.4. Общая часть

- 2.4.1. Исключено положение об одновременном привлечении физических и юридических лиц к административной ответственности за одно и то же правонарушение.

Вина юридического лица будет определяться через форму вины его представителя, а равно работника индивидуального предпринимателя и юридического лица, выполняющего организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

- 2.4.2. Новая редакция Кодекса предусматривает сокращение видов административных взысканий и мер административно-правового воздействия.

Например, исключены возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения правонарушения, принудительные меры медицинского характера.

- 2.4.3. Исключены нормы об освобождении от административной ответственности в связи с деятельным раскаянием, при малозначительности правонарушения, а также в связи с изменением обстановки, болезнью.

- 2.4.4. Расширены случаи освобождения от административной ответственности в связи с примирением сторон.

Так, данная мера применима и в отношении нарушений требований, связанных с банковским обслуживанием клиентов.

2.5. Особенная часть

- 2.5.1. Как уже было отмечено выше, некоторые составы административных правонарушений перенесены в Уголовный кодекс РК в качестве уголовного проступка.

- 2.5.2. В Особенной части объединены отдельные составы, введены новые составы административных правонарушений.

Например, введены нарушение тайны предоставления микрокредита, новые виды правонарушений в отношении условий производства и (или) оборота отдельных видов нефтепродуктов и подакцизных товаров, такие как передача в аренду собственниками нефтебаз, резервуара одновременно двум и более лицам и иное.

2.5.3. Претерпели изменения санкции, предусмотренные нормами Особенной части.

Например, из нормы о нарушении правил, касающихся фармацевтической деятельности, исключено взыскание в виде приостановления деятельности.

Кодекс исключает действующую «вилку» административных штрафов, закреплена абсолютно определенная величина административного штрафа за совершение правонарушений с целью введения дифференцированного механизма оплаты и применения штрафа.

Так, сумма штрафа может быть сокращена (до 30 процентов) в определенных Кодексом случаях и порядке. Дифференцированная оплата штрафа (50 на 50 процентов) применяется при сокращенном административном производстве. Оплатой первых 50 процентов штрафа в течение установленного Кодексом срока дело об административном правонарушении признается рассмотренным по существу.

2.5.4. В Особенной части Кодекса круг лиц, которые несут административную ответственность, разделены на категории: физические лица, субъекты малого, среднего, крупного предпринимательства, должностные лица.

Индивидуальный предприниматель и юридическое лицо, являющееся малым субъектом предпринимательства, собирательно именуется субъектом малого предпринимательства.

2.6. Производство по делам об административных правонарушениях

2.6.1. Принятием Кодекса в новой редакции вводится дифференцированная процедура, предусматривающая общий и сокращенный порядок привлечения физических лиц к административной ответственности.

Сокращенное производство применяется при установлении вины физического лица, признании им своей вины и согласии с размером налагаемого штрафа, за исключением некоторых случаев. Например, в случае совершения правонарушений, дела по которым рассматриваются органами налоговой службы.

2.6.2. Важным изменением является внедрение института пересмотра вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях и постановлений по результатам рассмотрения жалоб, протестов на них по вновь открывшимся обстоятельствам.

2.6.3. Введены положения об обязательном ведении протокола судебного заседания в суде первой инстанции.

- 2.6.4. Конкретизирован срок составления протокола при выявлении административного правонарушения в ходе проведения проверки⁶. В данном случае протокол составляется незамедлительно после завершения соответствующей проверки.
- 2.6.5. Наряду с письменной формой может быть использована электронная форма протокола об административном правонарушении. Кодекс не устанавливает как будет подписываться электронная форма протокола.
- 2.6.6. Впервые установлено, что факт невозвращения протокола лицом, в отношении которого возбуждено дело, признается отказом от его подписания.
- 2.6.7. Кодексом вносится дополнение, согласно которому при исчислении срока в него включается и нерабочее время, за исключением случаев, когда срок исчисляется сутками. Вероятно, это правило должно применяться только для случаев исчисления сроков в часах, поскольку буквальное толкование в контексте нормы в целом вызывает неясность.
- 2.6.8. Приостановление либо запрещение деятельности (отдельных ее видов) применяется и в качестве меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении.
- 2.6.9. Исключен такой вид процессуального решения как возвращение протокола об административном правонарушении. Вероятно, это должно означать, что рассмотрение дела будет производиться на основе имеющихся протоколов, без возможности их «доработки и улучшения», т.е. возможные недостатки протокола могут толковаться в пользу нарушителя.
- 2.6.10. Впервые установлена возможность признания судом, органом (должностным лицом) неправильной юридической оценки содеянного и изменения квалификации правонарушения.⁷
- 2.6.11. Установлен срок давности (1 год) исполнения постановления о наложении административного взыскания,⁸ кроме постановлений за совершение правонарушений в области налогообложения и антимонопольного законодательства РК, срок давности для которых составляет пять лет.
- 2.6.12. Внедрен институт взаимодействия казахстанских органов с компетентными учреждениями и должностными лицами иностранных государств по делам об административных правонарушениях.

3. Изменения, внесенные Законом

3.1. *Гражданский процессуальный кодекс РК*

- 3.1.1. В Гражданском процессуальном кодексе РК установлен порядок рассмотрения дел по спорам, возникающим в сфере государственного управления и местного самоуправления.

⁶ В соответствии с Законом РК от 6 января 2011 года «О государственном контроле и надзоре в РК».

⁷ На статью, предусматривающую менее строгое административное взыскание.

⁸ Тот же срок вводится в Закон РК от 2 апреля 2010 года «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» в отношении предъявления к принудительному исполнению постановлений судов, вынесенных по делу об административном правонарушении.

3.1.2. В виду своей неактуальности Законом исключено определение понятия «корпоративные споры».

3.2. Положения о привлечении к административной ответственности

Из законодательных актов РК исключены все нормы, содержавшие специальные положения о привлечении к административной ответственности.

4. Другие новшества

Кодекс от 05 июля 2014 года также содержит иные регуляции порядка рассмотрения споров, вытекающих из административных правоотношений, а Закон содержит редакционные изменения в законодательные акты РК, которые связаны с принятием новой редакции Кодекса.

Поскольку применение таких норм на практике еще не осуществлялось, реализация положений Кодекса в новой редакции, по нашему мнению, может вызвать определенные затруднения.

В случае возникновения у вас вопросов по применению Кодекса в новой редакции, мы будем рады предоставить необходимые консультации.

С уважением,

Юридическая фирма AEQUITAS