



ОТЗЫВ НА ПРОЕКТ КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

ID: 02/04/05-20/00102447

1) ОТСУТСТВИЕ ДИФФЕРЕНЦИРОВАННОГО ПОДХОДА К КВАЛИФИКАЦИИ НАРУШЕНИЯ ВЫБОРУ СОРАЗМЕРНОГО НАКАЗАНИЯ

Согласно части 4 ст. 23.14. КоАП в предложенной редакции (далее – «Проект») повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 3 настоящей статьи, если такое действие не содержит признаков уголовно наказуемого деяния, влечет дисквалификацию должностных лиц на срок от шести месяцев до трех лет; наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трехсот пятидесяти тысяч до одного миллиона рублей.

Часть 2 статьи 3.20. Проекта устанавливает, что административное наказание в виде дисквалификации устанавливается за грубые административные правонарушения, связанные с неисполнением либо ненадлежащим исполнением служебных, должностных, профессиональных обязанностей.

Пункт 11 статьи 2.3. Проекта определяет, что для целей настоящего Кодекса грубыми административными правонарушениями считаются административные правонарушения, совершенные повторно, если санкциями соответствующих статей (частей статей) Раздела II настоящего Кодекса в качестве административного наказания предусмотрены конфискация, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, дисквалификация, административный арест, административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства, административный запрет деятельности, либо если предметы и (или) орудия административного правонарушения в соответствии с законодательством Российской Федерации подлежат изъятию и последующему уничтожению.

В то же время статья 2.4., определяя понятие малозначительности административных правонарушений, разъясняет:

1. Малозначительным административным правонарушением может быть признано действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

2. Административное правонарушение, считающееся грубым, не может быть признано малозначительным.

Таким образом, любое повторно совершенное нарушение, квалифицируемое по части 3 статьи 23.14 Проекта, безальтернативно влечет привлечение к ответственности в виде дисквалификации. Вне зависимости от содержания допущенного нарушения норма не позволяет квалифицировать его как малозначительное, не позволяет использовать менее строгое административное наказание.

Статья 1.13. Проекта разъясняет, что административное наказание должно быть справедливым, то есть соответствовать характеру административного правонарушения, степени и размеру вреда, который причинен или мог быть причинен в результате совершения административного правонарушения охраняемым общественным отношениям с учетом обстоятельств совершения административного правонарушения, личности физического лица,

обстоятельств деятельности юридического лица и иных обстоятельств, имеющих значение для дела.

При назначении административного наказания учитываются имущественное и финансовое положение лица, привлекаемого к административной ответственности, а также возможность исполнения указанным лицом соответствующего административного наказания.

То есть кодекс предусматривает обязательность дифференцированного подхода к квалификации нарушения и выбору меры ответственности. Отсутствие альтернативы дисквалификации нарушает принципы и цели административного наказания, не способствует предупреждению новых нарушений, а имеет лишь карательную функцию.

2) ОТНЕСЕНИЕ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ К КАТЕГОРИИ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ

Часть 3 статьи 23.14 Проекта гласит «Неисполнение арбитражным управляющим, реестродержателем, организатором торгов, оператором электронной площадки либо руководителем временной администрации финансовой организации обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве), за исключением случаев, предусмотренных частями 5 – 7 настоящей статьи, если такое действие (бездействие) не содержит признаков уголовно наказуемого деяния, - влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати пяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до двухсот пятидесяти тысяч рублей.»

Согласно части 4 ст. 23.14. Проекта повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 3 настоящей статьи, если такое действие не содержит признаков уголовно наказуемого деяния, влечет дисквалификацию должностных лиц на срок от шести месяцев до трех лет; наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трехсот пятидесяти тысяч до одного миллиона рублей.

Часть 2 статьи 2.8 Проекта дает определение: «Под должностным лицом в законодательстве Российской Федерации об административных правонарушениях следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах.»

Часть 5 указанной статьи дополняет «Лица, не указанные в частях 2 – 4 настоящей статьи, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением возложенных на них должностных, служебных обязанностей по замещаемой должности, профессиональных и иных обязанностей, связанных с ведением профессиональной либо иной специальной деятельности данным лицом, в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, несут административную ответственность как должностные лица.»

Согласно части 1 статьи 20 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» арбитражным управляющим признается гражданин Российской Федерации, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет регулируемую настоящим Федеральным законом профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой.

Отнесение арбитражного управляющего к категории должностных лиц является ошибочным и нарушающим права данной категории граждан. Такое определение ведет к

расширению круга административных составов, способных инкриминироваться управляющему, а так же необоснованному увеличению размера ответственности, установленному для должностных лиц.

Согласно части 1 статьи 129 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с даты утверждения конкурсного управляющего до даты прекращения производства по делу о банкротстве, или заключения мирового соглашения, или отстранения конкурсного управляющего он осуществляет полномочия руководителя должника и иных органов управления должника, а также собственника имущества должника - унитарного предприятия в пределах, в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Федеральным законом.

В противоречии со смыслом расширенного толкования термина «должностное лицо» стоят и другие нормы КоАП. Так в частях 1-2 Проекта к ответственности могут быть привлечены руководители организаций, но их привлечение возможно только в качестве граждан с размером ответственности в 5-10 раз меньше санкции для должностного лица (арбитражного управляющего).

3) НЕСОРАЗМЕРНОСТЬ ОТВЕТСТВЕННОСТИ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО С ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ИНЫХ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ/ГРАЖДАН

Для примера согласно части 2 статьи 35.8. Проекта для должностных лиц органов, осуществляющих государственный контроль (надзор), муниципальный контроль, требований законодательства о государственном контроле (надзоре), муниципальном контроле за повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 настоящей статьи, либо грубое нарушение требований законодательства Российской Федерации о государственном контроле (надзоре), установлена ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей или дисквалификация на срок от шести месяцев до одного года.

Подобное установление многократно более высокой ответственности для арбитражных управляющих в сравнении с иными лицами за схожие составы нарушений ведет к нарушению прав управляющих.

ПРЕДЛАГАЕМ ВНЕСТИ В ПРОЕКТ СЛЕДУЮЩИЕ ИЗМЕНЕНИЯ:

- В пункт 11 статьи 2.3. Проекта внести изменения, исключаящие квалификацию в качестве грубого любого повторного нарушения, за которое санкцией может являться дисквалификация.
- Часть 4 ст. 23.14. Проекта дополнить санкцией в виде штрафа в повышенном размере, являющегося альтернативой дисквалификации в случаях явного отсутствия общественной опасности нарушения и/или причиненных нарушением убытков.
- В части 4 ст. 23.14. Проекта слова «должностных лиц» заменить на «граждан».
- Часть 5 статьи 2.8 Проекта исключить. Перечень категорий граждан, признаваемых должностными лицами изложить в части 2 статьи 2.8 Проекта, как это сделано в действующей редакции КоАП.
-

**Руководитель Аппарата
Ассоциации СОАУ «Меркурий»**

А. А. Кондрашов