

УТВЕРЖДАЮ

Председатель комитета  
Правительства Хабаровского  
края по обеспечению  
деятельности мировых судей и  
административных комиссий

С.В. Григоренко  
от " 07 " 08 2022 г.

## МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

о порядке возбуждения дел об административных правонарушениях,  
предусмотренных статьей 35.2 Кодекса Хабаровского края  
об административных правонарушениях

### 1. Общие положения.

1.1. Настоящие Методические рекомендации о порядке возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 35.2 Кодекса Хабаровского края об административных правонарушениях (далее – Методические рекомендации), разработаны в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, Федеральным законом от 23.02.2013 № 15-ФЗ "Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма", Кодексом Хабаровского края об административных правонарушениях, Законом Хабаровского края от 27.04.2016 № 184 "Об ограничениях курения табака, потребления никотинсодержащей продукции или использования кальянов в отдельных общественных местах на территории Хабаровского края" (далее – КоАП РФ, Федеральный закон № 15-ФЗ, КоАП края, Закон края № 184 соответственно).

1.2. Целью Методических рекомендаций является формирование единого подхода к работе должностных лиц органов местного самоуправления муниципальных образований Хабаровского края (далее – органы местного самоуправления, край соответственно), направленного на выявление события административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края, и оформление протокола об административном правонарушении по указанному составу.

### 2. Нормативное правовое обеспечение

2.1. Отношения, возникающие в сфере охраны здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции регулируются положениями Федерального закона № 15-ФЗ.

Отдельные общественные места, в которых курение табака, потребление никотинсодержащей продукции или использование кальянов запрещено определены Законом края № 184.

Статьей 35.2 КоАП края установлена административная ответственность за нарушение установленных Законом края № 184

ограничений курения табака, потребления никотинсодержащей продукции или использования кальянов в отдельных общественных местах на территории края, санкция которой предусматривает наложение административного штрафа на граждан в размере от пятисот до одной тысячи пятисот рублей.

2.2. Протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 35.2 КоАП края, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4 КоАП края уполномочены составлять должностные лица органов местного самоуправления.

Дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 35.2 КоАП края, подлежат рассмотрению административными комиссиями края (статья 6 КоАП края), а в случае, если указанные административные правонарушения совершены несовершеннолетними в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет – комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав (статья 7 КоАП края).

3. Элементы, определяющие состав административного правонарушения, предусмотренного статьями 35.2 КоАП края.

3.1. 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 (статья 2.1 КоАП РФ).

Квалификация административного правонарушения предполагает установление соответствия между фактическими признаками совершенного деяния и признаками состава правонарушения, предусмотренного статьями 35.2 КоАП края.

Под составом административного правонарушения понимается совокупность элементов и их обязательных признаков, характеризующих противоправное деяние как административное правонарушение. Такими элементами являются: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Обязательными условиями для правильной квалификации являются установление всех фактических обстоятельств совершенного деяния и профессиональное сопоставление их с признаком правонарушения, определённого статьёй 35.2 КоАП края.

Отсутствие одного из признаков состава правонарушения является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении.

3.2. Объект административного правонарушения – это охраняемые законодательством общественные отношения, которым при совершении правонарушения причиняется или может быть причинен вред.

Так, объектом административного правонарушения, предусмотренного статьями 35.2 КоАП края, является здоровье граждан, охраняемое законодательством Российской Федерации от воздействия окружающего

табачного дыма и веществ, выделяемых при потреблении никотинсодержащей продукции.

3.3. Объективная сторона состава правонарушения – это совокупность предусмотренных нормой законодательства признаков, характеризующих его во внешнем проявлении, то есть внешнюю сторону.

К общим признакам объективной стороны относятся:

- деяние (действие либо бездействие);
- способ, средства, место, время и обстановка совершения правонарушения.

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края выражается в осуществлении следующих действий:

- курение табака;
- потребление никотинсодержащей продукции;
- использование кальянов.

Состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края, является нематериальным, в связи с чем, объективная сторона включает в себя сам факт совершения деяния вне зависимости от дальнейших последствий, которые могут быть вызваны этим деянием.

Данный состав административного правонарушения признается оконченным с момента совершения деяния, то есть с осуществления последнего акта действия.

Квалифицирующими признаками объективной стороны состава правонарушения по статье 35.2 КоАП края является место и средство совершения административного правонарушения.

Так, в качестве места совершения административного правонарушения следует считать исчерпывающий перечень отдельных общественных мест, определенных статьей 2 Закона края № 184, в которых курение табака, потребление никотинсодержащей продукции или использование кальянов запрещено:

- на расстоянии менее пяти метров от входов в помещения, занимаемые государственными органами края, органами местного самоуправления муниципальных образований края;

- на расстоянии менее пяти метров от входов в помещения, предназначенные для предоставления бытовых услуг, услуг торговли, общественного питания;

- на остановках общественного транспорта (транспорта общего пользования) городского и пригородного сообщения, а также на расстоянии менее пяти метров от них;

- в подземных и крытых надземных переходах;
- парковках;
- парках, скверах, на набережных.

Средства совершения административного правонарушения – различные как запрещенные, так и не запрещенные к использованию предметы, и приспособления, посредством которых правонарушитель совершает административное правонарушение.

Так, в качестве средства совершения административного правонарушения по статье 35.2 КоАП края следует считать табак, никотиносодержащую продукцию, кальян.

При оценке признаков объективной стороны административного правонарушения по статье 35.2 КоАП края, подтверждающих наличие события административного правонарушения, следует использовать следующие понятия, определённые Федеральным законом № 15-ФЗ:

1) кальян – прибор, который используется для генерирования аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) нагревания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью;

2) курение табака – использование табачных изделий в целях вдыхания дыма, возникающего от их тления;

3) никотинсодержащая продукция – изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации, пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий);

4) потребление никотинсодержащей продукции – сосание, жевание, нюханье никотинсодержащих изделий, либо вдыхание никотинсодержащего аэрозоля, пара, получаемых путем их нагревания при помощи устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

3.4. Субъектом административной ответственности выступают граждане, достигшие возраста 16 лет.

Не подлежит административной ответственности физическое лицо, которое во время совершения противоправных действий (бездействия) находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия), либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики (статья 2.8 КоАП РФ).

3.5. Субъективная сторона характеризует собой психическое отношение физического лица к совершаемому противоправному деянию или его последствиям, осознанность своих поступков, поведения. Элементом

состава административного правонарушения является вина, которая включена в определение административного правонарушения (часть 1 статья 2.1 КоАП).

Так, состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края, характеризуется совмещенной формой вины, в котором форма вины не играет существенной роли: признаком субъективной стороны может быть, как умысел, так и неосторожность.

#### 4. Возбуждение дела об административном правонарушении.

4.1. Дело об административном правонарушении возбуждается должностным лицом органа местного самоуправления, уполномоченным правовым актом указанного органа составлять протоколы об административных правонарушениях по статье 35.2 КоАП края.

Дело об административном правонарушении по статье 35.2 КоАП края считается возбужденным должностным лицом органа местного самоуправления с момента: составления протокола об административном правонарушении (пункт 5 части 4 статья 28.1 КоАП РФ).

4.2. Поводами к возбуждению дела об административном правонарушении по статье 35.2 КоАП края являются:

1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения (пункт 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ);

2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения (пункт 2 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ);

3) сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения (пункт 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ).

4.3. Должностному лицу органа местного самоуправления при решении вопроса о привлечении лица, совершившего административное правонарушение, к административной ответственности по статье 35.2 КоАП РФ рекомендуется учитывать установленные законом сроки давности привлечения к административной ответственности.

Согласно пункту 6 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административных правонарушениях не может быть начато, а начатое подлежит прекращению в случае истечения установленных статьей 4.5 КоАП РФ сроков давности привлечения к административной ответственности.

Так, постановление по делу об административном правонарушении по статье 35.2 КоАП края не может быть вынесено по истечении шестидесяти календарных дней со дня совершения административного правонарушения.

По общим правилам срок давности исчисляется со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения.

Днем обнаружения административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол о данном административном правонарушении, выявило факт совершения этого правонарушения.

4.4. О совершении административного правонарушения составляется протокол об административном правонарушении (часть 1 статьи 28.2 КоАП РФ), который является одновременно доказательством по делу.

В соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в протоколе об административном правонарушении указываются:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол.

Следует отметить, что должность лица, составившего протокол, должна соответствовать наименованию должности, указанной в правовом акте органа местного самоуправления, определяющего должностных лиц, уполномоченных на составление протоколов об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП края;

3) сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении: фамилия, имя, отчество (при наличии), дата и место рождения, место жительства или место пребывания, один из идентификаторов (серия и номер документа, удостоверяющего личность, серия и номер водительского удостоверения); место работы (если известно).

Сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, должны заполняться разборчиво в целях исключения сомнения в правильности установления личности данного лица.

Также, подлежат отражению сведения о законном представителе физического лица, переводчике (в случае если лицо, в отношении которого ведется производство по делу, не владеет русским языком) с указанием фамилии, имени, отчества, даты рождения, места работы, должности, адреса места проживания;

4) фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие;

5) место, время совершения и событие административного правонарушения.

При описании события административного правонарушения не допускаются формулировки общего характера: "Нарушил установленные законом края ограничения курения табака, потребления никотинсодержащей продукции или использования кальянов в отдельных общественных местах на территории края".

Поскольку протокол об административном правонарушении является процессуальным основанием для возбуждения дела об административном правонарушении и одновременно доказательством, подтверждающим

совершение физическим лицом вмененного ему административного правонарушения, то в данном документе должны быть отражены все обстоятельства совершенного физическим лицом противоправного действия, достаточные для его квалификации в соответствии со статьей 35.2 КоАП края, а также полное наименование Закона края № 184, положения которого были нарушены физическим лицом.

Пример: "10 марта 2024 года в 11 часов 00 минут Иванов Иван Иванович, находясь на расстоянии менее пяти метров от входа в здание Администрации города Хабаровска, расположенного по адресу г. Хабаровск, ул. Карла Маркса, д. 66, осуществлял курение табака в нарушение запрета, установленного пунктом 1 статьи 2 Закона Хабаровского края от 27.04.2016 № 184 "Об ограничениях курения табака, потребления никотинсодержащей продукции или использования кальянов в отдельных общественных местах на территории Хабаровского края";

б) статья закона края, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение;

7) объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело.

Объяснения представляют собой сведения, имеющие отношение к делу и сообщенные указанным лицом в устной или письменной форме;

8) иные сведения, необходимые для разрешения дела;

9) сведения о разъяснении физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, а также иным участникам производства по делу прав и обязанностей, предусмотренных главой 25 КоАП РФ, а также положений статьи 51 Конституции Российской Федерации при составлении протокола об административном правонарушении (часть 4 статьи 28.2 КоАП);

10) сведения о предоставлении физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, возможности ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанное лицо вправе представить объяснение и замечания по содержанию протокола, которые подлежат приложению к протоколу (часть 4 статьи 28.2 КоАП);

11) подпись должностного лица, его составившего, лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении.

В случае отказа лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, от подписания протокола, а также в случае, предусмотренном частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в нем делается соответствующая запись (часть 5 статьи 28.2 КоАП РФ).

В случае отказа физического лица от подписания протокола и (или) получения его копии, уполномоченным должностным лицом делается соответствующая запись, которая заверяется подписью уполномоченного должностного лица. Отказ от подписания и получения протокола лицом, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, не

является основанием для невручения лицу копии протокола и впоследствии не является препятствием для рассмотрения дела об административном правонарушении;

12) сведения о вручении или направлении физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении копии протокола об административном правонарушении (частей 4.1, 6 статьи 28.2 КоАП РФ).

13) перечень прилагаемых к протоколу об административном правонарушении документов, наличие вещественных доказательств.

5. Доказательства по делу об административном правонарушении по статье 35.2 КоАП края.

5.1. В соответствии со статьей 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых устанавливается наличие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Данными, на основании которых устанавливается наличие события административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края/, являются:

1) протокол об административном правонарушении, составленный уполномоченным должностным лицом в соответствии с требованиями статьи 28.2 КоАП РФ;

2) объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показания свидетелей, представляющие собой сведения, имеющие отношение к делу и сообщенные указанными лицами в устной или письменной форме, которые отражаются в протоколе об административном правонарушении, а в случае необходимости записываются и приобщаются к протоколу об административном правонарушении;

3) документы, содержащие сведения, имеющие значение для производства по делу об административном правонарушении.

К таким документам могут быть отнесены схема совершенного административного правонарушения, составленная уполномоченным должностным лицом в присутствии лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, содержащая сведения о территории с привязкой к местности (название улицы, номер дома и прочие элементы, характеризующие правонарушение), на которой ограничено курение табака, потребление никотинсодержащей продукции или использование кальянов, с указанием месторасположения знаков о запрете курения, о произведенных замерах расстояний, установленных в пунктах 1 – 3 статьи 2 Закона края № 184, а также материалы фото- и видеосъемки, отражающие дату и время съемки.

5.2. Нарушением, влекущем невозможность использования доказательств, может быть признано, в частности, получение объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об

административном правонарушении, свидетелей, которым не были предварительно разъяснены их права и обязанности, предусмотренные частью 1 статьи 25.1, частью 3 статьи 25.6 КоАП РФ, статьей 51 Конституции Российской Федерации, а также если свидетели не были предупреждены об административной ответственности соответственно за дачу заведомо ложных показаний, пояснений по статье 17.9 КоАП РФ.

6. Проблемы установления личности лица, совершившего административное правонарушение по статье 35.2 КоАП края

Установление лица, совершившего противоправное действие, за которое статьей 35.2 КоАП края предусмотрена административная ответственность, в соответствии с пунктом 2 статьи 26.1 КоАП РФ входит в предмет доказывания и относится к обстоятельствам, подлежащим выяснению по делу об административном правонарушении. При этом сведения о лице, в отношении которого ведется производство по делу, указываются как в протоколе (часть 2 статьи 28.2 КоАП РФ), так и в постановлении по делу об административном правонарушении (пункт 3 части 1 статьи 29.10 КоАП РФ).

Существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, и иных сведений в зависимости от их значимости для данного конкретного дела об административном правонарушении.

С учетом изложенного, в протоколе об административном правонарушении должны содержаться сведения, позволяющие идентифицировать лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, в том числе фамилия, имя, отчество (при наличии), дата и место рождения, пол, гражданство.

При этом право требовать от граждан назвать свои фамилию, имя и отчество, проверять документы, удостоверяющие личность граждан, если имеется повод к возбуждению в отношении этих граждан дела об административном правонарушении, принимать меры по идентификации указанных лиц предоставлено в соответствии с положениями статьи 13 Федерального закона от 07.02.2011 № 3-ФЗ "О полиции" органам полиции.

В целях установления личности нарушителя, составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, главой 27 КоАП РФ определены меры обеспечения производства по делу об административных правонарушениях, основания их применения, а также перечень должностных лиц, уполномоченных на их применение, к которым органы местного самоуправления не отнесены.

На основании изложенного, должностные лица органов местного самоуправления при выявлении факта совершения административного правонарушения фактически лишены возможности установления личности лица, в действиях которого усматривается административное

правонарушение, что влечет за собой невозможность составления протокола об административном правонарушении на месте его обнаружения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 27.2 КоАП РФ доставление, то есть принудительное препровождение физического лица в целях составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, если составление протокола является обязательным, осуществляется должностными лицами органов внутренних дел (полиции) при выявлении любых административных правонарушений в случае обращения к ним должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы о соответствующих административных правонарушениях, - в служебное помещение органа внутренних дел (полиции) или в помещение органа местного самоуправления сельского поселения.

На основании изложенного, единственной целью доставления является составление протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения. Вместе с тем, надлежащим образом оформить упомянутый процессуальный документ невозможно без получения точных сведений о лице, совершившем административное правонарушение. Изложенное позволяет сделать вывод о еще одном – целевом назначении доставления, а именно об установлении личности нарушителя.

В этой связи, в целях недопущения создания препятствий в оформлении протокола об административном правонарушении при выявлении должностными лицами органов местного самоуправления административного правонарушения, предусмотренного статьей 35.2 КоАП края, организация мероприятий, направленных на выявление указанного состава административных правонарушений, может осуществляться органами местного самоуправления путем проведения совместных с органами внутренних дел (полиции) рейдовых мероприятий.

## 7. Организационные мероприятия

Для обеспечения формирования единого подхода к работе по выявлению и пресечению административных правонарушений, предусмотренных статьей 35.2 КоАП края органам местного самоуправления, рекомендуется на регулярной основе проводить следующие мероприятия:

- организация с органами внутренних дел (полиции) совместных рейдовых мероприятий в отдельных общественных местах, определенных статьей 2 Закона края № 184;

- проведение правового информирования об административной ответственности за нарушение установленных законом края № 184 ограничений курения табака, потребления никотинсодержащей продукции или использования кальянов;

- размещение на официальных страницах органов местного самоуправления информации об отдельных общественных местах на которые распространяются запреты курения табака, потребления никотинсодержащей

продукции или использования кальянов запрещено, а также об административной ответственности за нарушение указанных запретов;

- проведение совместных с заинтересованными органами и организациями совещаний, направленных на активизацию данной работы.

---