Методические рекомендации Федеральной службы судебных приставов от 29 сентября 2011 г. N 04-15 "О порядке применения частей 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" (утв. Федеральной службой судебных приставов 29 сентября 2011 г.)

Федеральным законом от 04.05.2011 N 98-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" статья 5.35 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - Кодекс) дополнена частью 2, которой установлена ответственность родителей или иных законных представителей несовершеннолетних за нарушение прав и интересов несовершеннолетних, и частью 3, предусматривающей ответственность за повторное в течение года совершение правонарушения, установленного частью 2 указанной статьи Кодекса.

Федеральным законом от 18.07.2011 N 225-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об исполнительном производстве" с 21 октября 2011 года полномочиями по возбуждению дел об административных правонарушениях рассматриваемой категории наделены должностные лица ФССП России.

Рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса, комиссии по делам несовершеннолетних, а в случае если комиссия по делам несовершеннолетних, к которой поступило дело о таком административном правонарушении, передает его на рассмотрение судье, дела об административных правонарушениях данной категории рассматривают судьи.

I. Административно-правовая характеристика правонарушений, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса

Конвенцией о правах ребенка, принятой 44-й сессией Генеральной Ассамблеи ООН 20 ноября 1989 года (ратифицирована Постановлением Верховного Совета СССР от 13 июня 1990 года N 1559-I), провозглашено, что ребенку для

полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания.

Семейный кодекс Российской Федерации (далее - СК РФ) в соответствии с положениями Конвенции о правах ребенка к основным принципам семейного законодательства относит приоритет семейного воспитания детей, заботу об их благосостоянии и развитии, закрепляет право каждого ребенка жить и воспитываться в семье.

Согласно статье 55 СК РФ ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. Нарушение данного права несовершеннолетнего образует состав правонарушения рассматриваемой категории.

В соответствии с пунктом 2 статьи 66 СК РФ родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Если супруги не достигли соглашения о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке и размере средств, подлежащих выплате на содержание детей, а также о разделе общего имущества супругов либо будет установлено, что такое соглашение достигнуто, но оно нарушает интересы детей или одного из супругов, суд разрешает указанные вопросы по существу одновременно с требованием о расторжении брака (Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 06.02.2007 N 6).

В случае отсутствия соглашения между супругами судом принимается решение о месте жительства несовершеннолетнего при раздельном проживании его родителей.

Нарушение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних прав и интересов несовершеннолетних, выразившееся в лишении их права на общение с родителями или близкими родственниками, если такое общение не противоречит интересам детей, в намеренном сокрытии места нахождения детей помимо их воли, в неисполнении судебного решения об определении места жительства детей, в том числе судебного решения об определении места жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства, в неисполнении судебного решения о порядке осуществления родительских прав или о порядке осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения либо в ином воспрепятствовании осуществлению родителями прав на воспитание и образование детей и на защиту их прав и интересов, включено в главу 5 Кодекса, которой установлен перечень административных правонарушений, посягающих на права граждан.

Объектом административного правонарушения рассматриваемой категории являются общественные отношения, связанные с правами и защитой интересов несовершеннолетних.

Объективная сторона части 2 статьи 5.35 Кодекса характеризуется нарушением родителями или иными законными представителями несовершеннолетних их прав и законных интересов, которое выражается:

в лишении несовершеннолетних права на общение с родителями или близкими родственниками, если такое общение не противоречит их интересам;

в намеренном сокрытии места нахождения несовершеннолетних помимо их воли;

в неисполнении судебного решения об определении места жительства несовершеннолетних, в том числе судебного решения об определении места жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства;

в неисполнении судебного решения о порядке осуществления родительских прав или о порядке осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения;

либо в ином воспрепятствовании осуществлению родителями прав на воспитание и образование несовершеннолетних и на защиту их прав и интересов.

Объективная сторона части 3 статьи 5.35 Кодекса характеризуется повторным, в течение года, совершением деяний, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Субъективная сторона рассматриваемого правонарушения выражена умышленной виной.

Субъектом правонарушения являются родители несовершеннолетнего (в том числе несовершеннолетние родители в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет), законные представители несовершеннолетнего (усыновители, опекуны (попечители), приемная семья, патронатная семья) (перечень законных представителей несовершеннолетнего приводится в приложении N 1 к настоящим Методическим рекомендациям).

При передаче ребенка на попечение органов опеки и попечительства именно эти органы решают вопрос об определении дальнейшей судьбы ребенка, в том числе его места жительства.

Нарушение требований решений суда либо органов опеки и попечительства о месте жительства ребенка влечет административную ответственность в соответствии с частью 2 или 3 статьи 5.35 Кодекса.

Следует иметь в виду, что несообщение о перемене места жительства либо перемена места жительства ребенка родителем или иным законным представителем несовершеннолетнего помимо воли ребенка, не содержащие умысел на сокрытие перемени места жительства, не образуют состав правонарушения рассматриваемой категории, например, в случае выселения из ветхого жилья и предоставления иного жилого помещения.

II. Порядок возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса

В соответствии с пунктом 77 части 2 статьи 28.3 Кодекса полномочиями возбуждать дела об административных правонарушениях по частям 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса наделены судебные приставы.

Поводы для возбуждения дел об административных правонарушениях рассматриваемой категории установлены частью 1 статьи 28.1 Кодекса, к ним в том числе относятся: непосредственное обнаружение должностными лицами ФССП России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения; поступившие из судебных и правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения; сообщения и заявления физических лиц и организаций.

Об административном правонарушении, предусмотренном как частью 2, так и частью 3 статьи 5.35 Кодекса, должностным лицом ФССП России составляется протокол (приложения N 2 и N 3).

В случае выявления административного правонарушения рассматриваемой категории должностным лицом ФССП России протокол об административном правонарушении составляется немедленно.

В случае если сведения об административном правонарушении, предусмотренном частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса, поступили от иных источников и требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о родителях или иных законных представителях несовершеннолетнего, в отношении которого возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения.

В протоколе об административном правонарушении указываются дата (число, месяц, год) и место его составления (как правило, указывается наименование субъекта Российской Федерации, наименование населенного пункта, если имеется возможность указывается точный адрес совершения правонарушения), должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (указываются сведения, необходимые для идентификации конкретного лица), фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших (для несовершеннолетних рекомендуется указать дату рождения), если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья Кодекса, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение (полностью часть и номер статьи), объяснение физического лица, в отношении которого

возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела.

При составлении протокола об административном правонарушении физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, а также иным участникам производства по делу разъясняются их права и обязанности, предусмотренные статьей 51 Конституции Российской Федерации и Кодексом, о чем делается запись в протоколе.

Физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Такое лицо вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

В случае его неявки или его законного представителя протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. При этом следует учесть, что они должны быть извещены в установленном порядке о составлении протокола. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня его составления.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, или его законным представителем. В случае отказа указанных лиц от подписания протокола в нем делается соответствующая запись.

Физическому лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, или его законному представителю, а также потерпевшему (если потерпевший несовершеннолетний - его законному представителю) вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

Протокол об административном правонарушении по частям 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса направляется не позднее трех суток с момента составления на рассмотрение в комиссию по делам несовершеннолетних, к территориальности которой относится место совершения правонарушения.

Дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса, рассматриваются по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Если по сообщениям и заявлениям физических лиц и организаций, иным материалам, содержащим данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, должностным лицом ФССП России, к которому поступили указанные материалы, принято решение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении, выносится мотивированное определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении.

III. Порядок обжалования постановлений о прекращении производства по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 5.35 Кодекса

В случае вынесения комиссией по делам несовершеннолетних постановления о прекращении производства по делам об административных правонарушениях рассматриваемой категории и несогласии с данным постановлением должностное лицо ФССП России передает имеющиеся материалы дела, представляет соответствующую информацию прокурору для решения вопроса о принесении протеста прокурором на указанное постановление комиссии по делам несовершеннолетних.

Если постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении по частям 2 или 3 статьи 5.35 Кодекса вынесено судьей, должностное лицо ФССП России в случае несогласия с данным постановлением правомочно обжаловать такое постановление в вышестоящий суд самостоятельно.

При принятии должностным лицом ФССП России решения об обжаловании постановления о прекращении производства по возбужденному делу об административном правонарушении рассматриваемой категории в суд, вынесший указанное постановление, направляется "жалоба", а не иной вид документа, предусмотренный процессуальными кодексами (кассационная жалоба, апелляционная жалоба и т.д.).

Жалоба может быть подана как в суд, вынесший постановление о прекращении производства, который в течение трех суток обязан передать жалобу и материалы административного дела в вышестоящий суд, так и непосредственно в вышестоящий суд в течение десяти суток с момента получения постановления о прекращении производства. В случае пропуска указанного срока необходимо обратится в суд, правомочный рассматривать жалобу, с ходатайством о восстановлении срока обжалования.

Управление организации дознания и административной практики

Директор Федеральной службы судебных приставов - главный судебный пристав Российской Федерации	А.О. Парфенчиков

Приложение N 1

к **Методическим рекомендациям**

о порядке применения частей 2 и 3

статьи 5.35 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях

Перечень законных представителей несовершеннолетних, полномочия которых основаны на указании федерального законодательства

Представляемый	Законный представитель	Основание возникновения представительства
несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет	родители, усыновители, попечители	статья 26 Гражданского кодекса (часть первая), статья 64 Семейного кодекса
несовершеннолетние, не достигшие 14 лет (малолетние)	родители, усыновители, опекуны	статья 28 Гражданского кодекса (часть первая), статья 64 Семейного кодекса
дети, оставшиеся без попечения родителей, до передачи в семью на воспитание (усыновление (удочерение), под опеку или попечительство, в приемную семью либо в случаях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, в патронатную семью), а при отсутствии такой возможности - в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Граждане, нуждающиеся в установлении над ними опеки или попечительства, и граждане, находящиеся под опекой или попечительством. Несовершеннолетние и недееспособные граждане, находящиеся под опекой или попечительством, если действия опекунов или попечителей по представлению законных интересов подопечных противоречат законодательству Российской Федерации и (или) законодательству субъектов Российской Федерации или интересам подопечных либо если опекуны или попечители не осуществляют защиту законных интересов подопечных	органы опеки и попечительства	статья 123 Семейного кодекса, статьи 7 и 8 Федерального закона от 24.04.2008 N 48-ФЗ "Об опеке и попечительстве"

Приложение N 2

к **Методическим рекомендациям**

о порядке применения частей 2 и 3

статьи 5.35 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях

ПРОТОКОЛ N___

об административном правонарушении

11 ноября 2011 г. г. Москва

(должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол)

Судебный пристав-исполнитель межрайонного отдела судебных приставов

по особым исполнительным производствам Управления ФССП России по Москве

Иванов И.И. составил протокол о совершении административного

правонарушения.

Ф. И. О.: Петров Петр Петрович

Дата, месяц, год рождения: 11 апреля 1982 года

Место рождения: г. Москва

Место жительства и регистрации: г. Москва, ул. Народная, дом 5, кв. 7

Документ, удостоверяющий личность: паспорт серия 0440 N 555888, выдан

15.05.2000 РОВД "Таганское" г. Москвы

Место работы: ОАО "Атлант"

совершил административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

(место, время совершения и событие административного правонарушения)

На исполнении у судебного пристава-исполнителя межрайонного отдела

судебных приставов по особым исполнительным производствам Управления

ФССП России по Москве находится исполнительное производство

N 14458/11/13/20 об исполнении решения суда от 10.10.2011, которым

местом проживания несовершеннолетнего Петрова Ильи Петровича определено

жилое помещение по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, совместно с

бабушкой несовершеннолетнего Сергеевой Анной Алексеевной.

11 ноября 2011 г. в связи с заявлением Сергеевой А.А. судебным

приставом-исполнителем межрайонного отдела судебных приставов по особым

исполнительным производствам Управления ФССП России по Москве при

проверке исполнения исполнительного документа N 14458/11/13/20

установлено, что несовершеннолетний Петров Илья Петрович не проживает

по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, а в связи с решением отца,

Петрова П.П., постоянно проживает по адресу: г. Москва, ул. Народная,

дом 5, кв. 7.

(статья КоАП РФ)

Таким образом, Петров П.П., зная о решении суда, которым местом

проживания несовершеннолетнего Петрова И.П. определено жилое помещение

по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, самовольно изменил место

жительства несовершеннолетнего Петрова И.П., т.е. совершил

административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 5.35

КоАП РФ.

Права и обязанности, предусмотренные статьей 51 Конституции

Российской Федерации, статьями 24.2, 25.1 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях, разъяснены.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

(объяснение физического лица или законного представителя юридического

лица, в отношении которых возбуждено дело)

Объяснения Петрова П.П.: 10.10.2011 я был ознакомлен с решением

суда, которым местом жительства моего сына, Петрова И.П., определена

квартира моей тещи, Сергеевой Анны Алексеевны, по адресу: г. Москва,

ул. Лесная, д. 8. Однако я решил, что моему сыну будет лучше проживать

со мной, в связи с чем забрал сына и его вещи из дома тещи и перевез

сына в занимаемое мной жилое помещение по адресу: г. Москва,

ул. Народная, дом 5, кв. 7.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

(перечень документов)

К протоколу прилагаются:

копия решения суда об определении места жительства

несовершеннолетнего Петрова Ильи Петровича на 3 л.;

заявление Сергеевой А.А. на 1 л.;

копия паспорта Петрова П.П. на 2 л.;

копия постановления о возбуждении исполнительного производства

N 14458/11/13/20 на 1 л.;

С протоколом об административном правонарушении ознакомлен,

замечаний и дополнений не имею.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

Судебный пристав-исполнитель

межрайонного отдела судебных приставов

по особым исполнительным производствам

Управления ФССП России по Москве (подпись) Иванов И.И.

Копию протокола получил(а)

11 ноября 2011 года _____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

Приложение N 3

к **Методическим рекомендациям**

о порядке применения частей 2 и 3

статьи 5.35 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях

ПРОТОКОЛ N___

об административном правонарушении

15 января 2012 г. г. Москва

(должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол)

Судебный пристав-исполнитель межрайонного отдела судебных приставов

по особым исполнительным производствам Управления ФССП России по Москве

Иванов И.И. составил протокол о совершении административного

правонарушения.

Ф. И. О.: Петров Петр Петрович

Дата, месяц, год рождения: 11 апреля 1982 года

Место рождения: г. Москва

Место жительства и регистрации: г. Москва, ул. Народная, дом 5, кв. 7

Документ, удостоверяющий личность: паспорт серия 0440 N 555888, выдан

15.05.2000 РОВД "Таганское" г. Москвы

Место работы: ОАО "Атлант"

совершил административное правонарушение при следующих обстоятельствах,

(место, время совершения и событие административного правонарушения)

На исполнении у судебного пристава-исполнителя межрайонного отдела

судебных приставов по особым исполнительным производствам Управления

ФССП России по Москве находится исполнительное производство

N 14458/11/13/20 об исполнении решения суда от 10.10.2011, которым

местом проживания несовершеннолетнего Петрова Ильи Петровича определено

жилое помещение по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, совместно с

бабушкой несовершеннолетнего Сергеевой Анной Алексеевной.

15 января 2012 года по заявлению Сергеевой А.А. судебным

приставом-исполнителем межрайонного отдела судебных приставов по особым

исполнительным производствам Управления ФССП России по Москве при

проверке исполнения исполнительного документа N 14458/11/13/20

установлено, что несовершеннолетний Петров Илья Петрович не проживает

по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, а в связи с решением отца,

Петрова П.П., постоянно проживает по адресу: г. Москва, ул. Народная,

дом 5, кв. 7. Петров П.П. 29.11.2011 привлекался к административной

ответственности по части 2 статьи 5.35 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях в связи с тем, что в нарушение решения

суда от 10.10.2011 самовольно изменил место проживания

несовершеннолетнего Петрова И.П. по адресу: г. Москва, ул. Народная,

дом 5, кв. 7.

(статья КоАП РФ)

Таким образом, Петров П.П., зная о решении суда, которым местом

проживания несовершеннолетнего Петрова И.П. определено жилое помещение

по адресу: г. Москва, ул. Лесная, д. 8, и будучи привлеченным к

административной ответственности по части 2 статьи 5.35 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях 29.11.2011,

самовольно изменил место жительства несовершеннолетнего Петрова И.П.,

т.е. совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 3

статьи 5.35 КоАП РФ.

Права и обязанности, предусмотренные статьей 51 Конституции

Российской Федерации, статьями 24.2, 25.1 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях, разъяснены.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

(объяснение физического лица или законного представителя юридического

лица, в отношении которых возбуждено дело)

Объяснения Петрова П.П.: 10.10.2011 я был ознакомлен с решением

суда, которым местом жительства моему сыну, Петрову И.П., определена

квартира моей тещи, Сергеевой Анны Алексеевны: по адресу г. Москва,

ул. Лесная, д. 8. Однако я решил и остаюсь при своем мнении, что моему

сыну будет лучше проживать со мной по адресу: г. Москва, ул. Народная,

дом 5, кв. 7.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

(перечень документов)

К протоколу прилагаются:

копия решения суда об определении места жительства

несовершеннолетнего Петрова Ильи Петровича на 3 л.;

заявление Сергеевой А.А. на 1 л.;

копия паспорта Петрова П.П. на 2 л.;

копия постановления от 29.11.2011 о назначении Петрову П.П.

административного наказания по части 2 статьи 5.35 КоАП РФ.

копия постановления о возбуждении исполнительного производства

N 14458/11/13/20 на 1 л.;

С протоколом об административном правонарушении ознакомлен,

замечаний и дополнений не имею.

_____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)

Судебный пристав-исполнитель

межрайонного отдела судебных приставов

по особым исполнительным производствам

Управления ФССП России по Москве (подпись) Иванов И.И.

Копию протокола получил(а)

15 января 2012 года _____Петров П.П.

(подпись, фамилия и инициалы)