

Байсалова Г.Т.

КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПОНЯТИЯ И ОБЩЕЙ КЛАССИФИКАЦИИ ДОКАЗЫВАНИЯ В АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРОЦЕССЕ

G.T. Baisalova

CONCEPTUAL PROVISIONS ON DEFINITIONS AND GENERAL CLASSIFICATION OF EVIDENCE IN THE ADMINISTRATIVE PROCEEDING

УДК:347/58(574.2)

В данной статье рассматриваются проблемы доказательства и доказывания в административном процессе.

In given article problems of the proof in administrative process are considered.

Доказательственное право в системе процессуального права занимает значительную нишу, поскольку для современного состояния юридической науки и судебной практики остаются актуальными требования о совершенствовании норм, устанавливающих общие положения доказательственного права, в частности, применения научно-технических средств по закреплению доказательств, расширению прав сторон по представлению и собиранию доказательств, утверждению подлинной состязательности, освобождению суда от обязанности сбора доказательств по своей инициативе, с возложением ее на стороны и др. Главной проблемой в науке процессуального права является выяснение сущности судебного доказывания, связи с его логической мыслительной деятельностью судей, предмета и пределов судебного исследования, субъектов доказывания, оснований освобождения от доказывания, понятия судебных доказательств, оценки доказательств и т.д..

Дефиниция судебного доказательства не является точно обозначенной в науке процессуального права, поскольку известные специалисты гражданского процессуального права не пришли к единому мнению в решении вопроса о его понятии. Советский ученый-процессуалист К.С. Юдельсон, не разграничивая средства и способы установления истины, полагал, что судебные доказательства и есть процессуальные средства и способы установления объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами, т.е. фактов, оснований, требований и возражений сторон. При этом понятия процессуальные средства и способы охватывают не только виды доказательств, принципы их собирания и предъявления, но и методы использования и оценки доказательств. Исследователь вводит тем самым обстоятельства, представляющие собой доказательственные факты, в рамки состава понятия судебного доказательства, тем не менее считая их факультативным элементом доказательства [1, с.21].

В поле судебной деятельности в качестве доказательств находятся самые различные факты из многочисленных источников. Ю.К. Осипов утверждает, что фактические данные являются доказательствами лишь в том случае, если они находятся в связи с искомыми фактами и являются достоверными.[2,с.172]. Вопрос о достоверности доказательств

может быть решен лишь после завершения процесса доказывания, т.е. оценки доказательств.

Д.М. Чечот предлагает в качестве существенного признака судебных доказательств их двойственное значение: доказательство как факт и доказательство как источник сведений о факте (фактические данные и средства доказывания). Судебными доказательствами являются все фактические данные (факты, сведения о фактах), а также средства доказывания, которые в предусмотренном законом процессуальных формах используются в суде для установления объективной истины по делу. К фактическим данным могут быть отнесены так называемые доказательственные факты, которые содержат сведения о некоторых других фактах, находящихся в определенной связи с теми юридическими фактами, которые подлежат установлению по делу и благодаря этому дают возможность сделать вывод об искомых фактах (о наличии или отсутствии их) [3, с.49].

Ценным является вывод М.С. Строговича о невозможности противопоставлять средства доказывания фактическим данным, т.к. они относятся друг к другу как форма и содержание (сведения о фактах или фактические данные есть содержание судебного доказательства, а средства доказывания - форма судебного доказательства). Несмотря на то, что закон разграничивает фактические данные и средства доказывания, они неотделимы друг от друга, использование их на практике в отрыве друг от друга невозможно[4, с.37].

Серьезные позиции в данной дискуссии принадлежат казахстанским специалистам гражданского процессуального права. Как отмечено З.К.Абдулиной, правильная организация процесса доказывания делает его целенаправленным и плодотворным и является залогом вынесения судом законного и обоснованного решения по делу. Судебное доказывание является важнейшей частью судебной деятельности, позволяющей суду осуществить применение права к достоверно установленным фактическим обстоятельствам дела. Доказывание представляет сложный процесс, в котором тесно переплетаются явления чисто логического и процессуального порядка. Доказывание в суде опирается не только на законы логики, но и регулируется процессуальными нормами, регламентирующими весь процесс доказательственной деятельности. Закон определяет, на кого возлагается обязанность доказывания, что необходимо доказать, какими средствами следует доказать факты, имеющие значение для дела и т.д. [5, с.5-6]. З.Х. Баймолдина судебное доказывание определяет как мыслительную и процессуальную деятельность, направлен-

ную на установление юридических фактов и иных обстоятельств, имеющих значение для дела, путем применения судебных доказательств, осуществляемую следующими субъектами процесса: - сторонами и другими лицами, участвующими в деле, по собиранию, представлению и исследованию доказательств; - судом по исследованию и оценке доказательств [6, с.300-301].

Не столь бурно, но все же обсуждается проблема доказательства и доказывания в административном процессе, изучающая как часть курса административно-процессуального права методологические и правовые основы познания в административном процессе. Принято считать, что доказательство - это определенный логический прием рассуждения, когда на основе установленных обстоятельств утверждается или отрицается наличие какого-либо обстоятельства. Кодекс об административных правонарушениях содержит дефиницию: доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основе которых в установленном Кодексом порядке, судья или орган (должностное лицо), в производстве которого находится дело об административном правонарушении, устанавливает наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность физического лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела (ч.1 ст. 604 КоАП Республики Казахстан). Формами доказательств являются показания свидетеля, показания потерпевшего, заключение эксперта, акт ревизии и документальной проверки, вещественные доказательства, протоколы об административном правонарушении и иные документы, которые принято называть процессуальными источниками фактических данных или источниками доказательств. Следует иметь в виду, что установленный законом перечень источников фактических данных является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит.

Статья 604 КоАП устанавливает перечень обстоятельств, согласно которому доказательства, полученные с нарушением закона, признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться при доказывании любого обстоятельства по делу, за исключением факта соответствующих нарушений и виновности лиц, их допустивших. Поэтому фактические данные должны быть признаны недопустимыми в качестве доказательств, если они получены с нарушениями требований КоАП, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников процесса или нарушением иных правил процесса повлияли или могли повлиять на достоверность полученных фактических данных, в том числе: с применением насилия, угрозы, обмана, а равно иных незаконных действий; с использованием заблуждения лица, участвующего в процессе, относительно своих прав и обязанностей, возникшего вследствие неразъяснения, неполного или неправильного ему их разъяснения; в связи с проведением процессуального действия лицом, не имеющим права

осуществлять производство по данному делу; в связи с участием в процессуальном действии лица, подлежащего отводу; с нарушением порядка производства процессуального действия; от неизвестного источника; применением в ходе доказывания методов, противоречащих современным научным знаниям.

Свойства доказательств - относимость, допустимость и достоверность - трактуются как признаки, составляющие специфику доказательства, характеризующуюся тем, что их содержание и форма определяются процессуальным законом.

Доказательство только тогда будет относящимся к делу, когда может быть использовано для выяснения наличия или отсутствия какого-либо обстоятельства, входящего в предмет доказывания по данному административному делу.

По закону обязанность доказывания лежит на суде, органе (должностном лице). Предусмотренный законом источник доказательств устанавливается в соответствии с ч. 2 ст.604 КоАП, объяснениями лица, привлекаемого к административной ответственности показаниями потерпевшего, свидетеля, заключением эксперта, вещественными доказательствами, протоколами процессуальных действий и иными документами.

Для характеристики сущности доказательств определяющее значение имеет научно обоснованная классификация. В юридической литературе общепринятой является следующая система классификации доказательств:

- а) по характеру связи с предметом доказывания выделяются доказательства прямые и косвенные;
- б) по отношению содержания доказательства к совершенному административному правонарушению, доказательства делятся на обвинительные и оправдательные;
- в) по источнику промежуточного носителя доказательственной информации доказательства делятся на первоначальные и производные;
- г) по способу отображения доказательства в сознании человека и следов административного правонарушения в материальной среде (или по источнику получения фактических данных (сведений о фактах)) доказательства делятся на личные и вещественные.

Деление доказательств по форме связи между фактическими данными и искомыми фактами на прямые и косвенные основано на том, дает ли доказательство возможность сделать лишь один вывод об искомом факте - о наличии его или отсутствии - или нескольких вероятных выводов о нем.

В прямых доказательствах сведения содержатся в самом обстоятельстве, входящем в предмет доказывания, они выявляются непосредственно без промежуточных звеньев носителей доказательственной информации. Кроме того, в прямых доказательствах информация содержится в самом устанавливаемом факте, т.е. совершения административного правонарушения определенным лицом. К прямому доказательству, например, можно отнести показания самого лица, совершившего административное правонарушение об обстоятельствах совершенного правонарушения или свидетеля, видевшего эти обстоя-

тельства. В прямых доказательствах о факте произошедшего можно сделать однозначный вывод.

Использование косвенных доказательств обязывает суд к исследованию всех предположительных выводов в совокупности со всеми доказательствами и обстоятельствами по делу, чтобы прийти к одному, определенному выводу об искомом факте. В косвенных доказательствах факт совершения административного правонарушения и другие обстоятельства, подлежащие доказыванию, устанавливаются через промежуточную информацию и по ним можно принять несколько решений, сделать неоднозначные выводы об истинности этого доказательства. В косвенных доказательствах нет прямой связи с обстоятельствами, подлежащими установлению. Косвенные доказательства в отличие от прямых, носят многозначную связь с подтверждаемым обстоятельством. Обстоятельства, выступающие в качестве косвенных доказательств многочисленны и разнообразны.

На основе их анализа и отбора делается вывод о достоверности и достаточности этих доказательств, которые затем приобщаются к делу.

Видовая характеристика доказательств по отношению содержания доказательства к совершенному административному правонарушению, отличается полярностью: соответственно к обвинительным доказательствам, как правило, относятся доказательства, которые устанавливают событие и признаки состава административного правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства совершения административного правонарушения), личность, виновность лица, совершившего административное правонарушение и другие обстоятельства, отягчающие ответственность, к оправдательным – опровергающие совершение деяния, свидетельствующие о его невиновности, доказывающие непричастность к преступлению. При рассмотрении обвинительных доказательств законодатель обязывает субъект доказывания принимать все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявлять как уличающие, так и оправдывающие обстоятельства, а также смягчающие и отягчающие его ответственность и наказание, сохраняя при этом объективность и беспристрастность при рассмотрении дела (ст. 61 и 62 КоАП).

По источнику промежуточного носителя доказательственной информации или по характеру формирования доказательства делятся на первоначальные (первоисточники: показания свидетеля-очевидца, подлинник документа) и производные (доказательства, которые воспроизводят содержание другого доказательства: показания свидетеля, который узнал о факте от другого лица, копия документа, слепки со следов и др.). Производные доказательства менее достоверны, поэтому суд в соответствии с принципом непосредственности стремится исследовать обстоятельства дела в основном по первоисточникам. Использование производных доказательств требует от суда большой внимательности в их исследовании и оценке, однако это не означает, что первоначальные доказательства имеют преимущество

перед производными: никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Доказательства по источнику получения фактических данных (сведений о фактах) делятся на личные и вещественные. К личным доказательствам относятся объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов; к вещественным - различного рода вещи, объекты материального мира. Письменные доказательства одни авторы относят к личным доказательствам, а другие - к вещественным. Некоторые различают три вида: личные, письменные и вещественные, а также смешанные. К ним отнесены заключения экспертов. Источниками смешанных доказательств являются с одной стороны, сведущее лицо (эксперт), с другой - вещи или материалы, которые представляются для исследования и дачи заключения.

Личные доказательства - это показания лица, привлекаемого к административной ответственности, свидетеля, потерпевшего, протоколы административных правонарушений и процессуальных действий и иные документы, заключение эксперта. Общим для различных групп личных доказательств является психическое восприятие человеком событий и передача устно или письменно в языковой или иной специальной форме сведений, имеющих значение для правильного решения дела.

Наиболее распространенным видом доказательств являются показания свидетеля и потерпевшего. Правовая основа понятий показаний потерпевшего и свидетеля и, их содержание и значение определены в статьях 585 и 594 КоАП. Свидетель и потерпевший не несут административной ответственности за совершенное рассматриваемое административное правонарушение. Поэтому правовая основа и содержание показаний потерпевшего и свидетеля имеют общие черты. Отличие заключается в том, что потерпевший обладает большими процессуальными правами.

К участию в производстве по делу об административном правонарушении не допускаются (ст. 601 КоАП):

1) в качестве защитника и представителя лица, являющиеся сотрудниками государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением правил, нарушение которых явилось основанием для возбуждения данного дела или если они ранее выступали в качестве защитника и представителя потерпевшего по административному делу.

2) эксперт и переводчик, если они состоят в родственных отношениях с лицом, привлекаемым к административной ответственности: с потерпевшим, с их законными представителями; защитником; прокурором; судьей; членом коллегиального органа; должностным лицом в производстве, которого находится данное дело. Если эксперт, переводчик ранее выступали в качестве иных участников производства по данному делу, а также если имеются основания считать эти лица лично или косвенно заинтересованными в данном деле. Названные лица подлежат отводу, их участие в производстве по делу не допускается (ст. 602 ч. 1 КоАП).

Показания лица привлекаемого к административной ответственности - это сведения, сообщен-

ные им в письменной или устной форме на допросе, проведенном в процессе рассмотрения дела об административном правонарушении. Предмет доказывания виновного и подозреваемого, в основном совпадают, несмотря на их терминологические различия. Лицо, привлекаемое к административной ответственности вправе дать показания по предъявленному ему обвинению, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств, имеющих значение по делу. В то же время лицо, привлекаемое к административной ответственности не обязано давать показания, он не несет административной или уголовной ответственности за дачу ложных показаний или отказ от дачи показаний. Поэтому показания лица привлекаемого к административной ответственности, являются с одной стороны, источником доказательственной информации, а с другой - важным средством защиты от предъявленного обвинения.

Под вещественными доказательствами признаются предметы, орудия, следы, объекты административных правонарушений (действий или бездействий), а также деньги и иные ценности, тем, а также все другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению административных правонарушений, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению вины или смягчению ответственности.

В вещественных доказательствах источниками доказательств являются их физические, материальные свойства и признаки, (например вес, размер, количество, химический состав, устройство, конфигурация и локализация следов), местонахождение (например, добытые незаконной охотой туши зверей, птиц, обнаруженные у подозреваемого) либо факт их создания или видоизменения (например, поддельная документы и т. п.).

Согласно ст. 613 КоАП при признании предмета вещественным доказательством и приобщения его к делу орган (должностноелицо) составляет протокол. В этом же протоколе должен быть решен вопрос об оставлении вещественного доказательства при деле или сдаче его на хранение владельцу или иным лицам и организациям. К делу может быть приобщен образец вещественного доказательства. О месте нахождения вещественного доказательства в деле должна иметься справка.

При прекращении дела или вынесения оправдательного приговора, использованные или реализованные вещественные доказательства возмещаются владельцу предметами того же рода и качества или последнему уплачивается их стоимость.

При передаче дела органом (должностным лицом) или от одного органа другому, а равно при направлении дела в суд либо при передаче дела из одного суда в другой вещественные доказательства препровождаются вместе с делом .

Вещественные доказательства передаются в упакованном и опечатанном виде с приложением к ним описи, содержащей указания на индивидуализирующие их признаки.

При вынесении постановления судом о наложении административного взыскания или прекращении дела вопрос о вещественных доказательствах реша-

ется в соответствии со ст.613 КоАП.

Под документом в административном процессе (гражданском и уголовном) подразумеваются любые письменные или оформленные иным способом акты, удостоверяющие или излагающие сведения и факты, имеющие отношение к делу. Под иными документами понимаются документы, изготовленные не в ходе процессуальной деятельности.

Вещественными доказательствами могут быть подлинники (диплом, технический паспорт, накладная), а также дубликаты или копии, заверенные в установленном порядке, если они похищены у их владельца и найдены при осмотре у подозреваемого в совершении административного правонарушения (ст.ч.4 ст. 615 КоАП).

Официальные документы и документы, удостоверяющие правоотношения, содержащие следы преступного воздействия (травление, подчистка, дописка, наличие поддельного оттиска печати и др.), использованные с целью получения какой - либо выгоды, будут иметь доказательственное значение как средство совершения таких преступлений. Например, изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст.206 Уголовного кодекса Республики Казахстан), неправомерные действия при банкротстве (ст.215 Уголовного кодекса Республики Казахстан) и др.

Протокол об административном правонарушении представляет собой отдельный вид доказательств, т.е. это составленные должностным лицом письменные акты, в которых фиксируется ход и результаты таких процессуальных действий, как: административное задержание физического лица; привод; личный досмотр и досмотр транспортного средства, маломерного судна и вещей; изъятие документов и вещей; отстранение от управления транспортным средством или маломерным судном и освидетельствование его на состояние алкогольного, наркотического, токсикоманического опьянения; задержание, доставление и запрещение эксплуатации транспортного средства или маломерного судна; осмотр; медицинское освидетельствование физического лица на состояние алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения.

В отношении юридического лица могут быть составлены следующие протоколы или акты: об осмотре принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там товаров, транспортных средств и иного имущества, а также соответствующих документов; об изъятии документов, принадлежащих юридическому лицу; о наложении ареста или изъятия товаров, транспортных средств и иного имущества, принадлежащих юридическому лицу.

Протоколы процессуальных действий об административных правонарушениях являются самостоятельным источником доказательств, ввиду того, что в них фиксируется обстановка, предметы и явления, непосредственно воспринятые судьей, органом (должностным лицом), понятыми и другими участниками процесса данного процессуального действия.

Необходимо отметить, что в ходе производства по делам об административных правонарушениях

могут применяться различные научно-технические средства и изготавливаться иные, помимо протокола, источники доказательственной информации. Кроме различного рода копий вещественных доказательств (слепков, оттенков) при производстве процессуальных и судебных действий может производиться фотодублирование, звукозапись, киносъемка.

Все эти источники доказательственной информации не названы в числе отдельных источников доказательств, и поэтому их обычно именуют приложениями к протоколам. Действительно, они могут иметь доказательственное значение только при наличии протокола, в котором отражен конкретный факт, а также условия изготовления слепков, оттисков. Тем не менее, они не только подтверждают и иллюстрируют содержание протокола, но могут содержать и дополнительную доказательственную информацию.

Литература:

- 1 Юдельсон К.С. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951,- 298с.
- 2 Осипов Ю.К. Основные признаки судебных доказательств. Тр. Свердловского юридического университета., 1968., вып. 8.- 358с.
- 3 Гражданский процесс. Учебник /под ред. В. А. Мусина, А.Н. Чечиной, Д.М. Чечот., М.: ТОО фирма Гардарика, 1996.- 472с.
- 4 Гражданский процесс. - М: изд. Бек, 1995.
- 5 Абдуллина З.К. Проблемы доказывания в гражданском судопроизводстве,- Алматы, 2004,- 71с.
- 6 Баймолдина З.Х. Гражданское процессуальное право Республики Казахстан. - Алматы: КазГЮА, 2001, т.1.- 487с."

Рецензент: д.ю.н. Кулдышева Г.К.
