АДМИНИСТРАТИВНОЕ ВЗЫСКАНИЕ В ВИДЕ КОНФИСКАЦИИ

К. В. Хомич

Институт государства и права НАН Беларуси

1. Конфискация как мера административного взыскания должна быть менее карательной, чем соответствующее уголовное наказание. В принципе законодатель всегда учитывал этот момент при построении конфискационных мер взыскания за административные правонарушения.

2. В качестве административного взыскания, в отличие от уголовного наказания, конфискация ограничена ***предметно*** и может иметь место только в отношении собственно *предмета или орудия* совершения административного правонарушения (*предметом же конфискации в уголовном праве может выступать имущество, принадлежащее виновному на праве собственности, т. е. никаким образом не связанное с совершенным преступлением*).

Так, конфискационные взыскания как меры административной ответственности в соответствии со ст. 23 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП 1984 г.) могут выражаться:

- в возмездном изъятии предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
- конфискации предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
- взыскании стоимости товаров и транспортных средств, явившихся непосредственным объектом административного правонарушения.

3. В принятом в 2003 г. Кодексе Республики Беларусь об административных правонарушениях – далее по тексту КоАП 2003 г. (*будет введен в действие специальным законом*) – предмет конфискации формулируется иначе. В качестве меры административного взыскания могут быть конфискованы:

- доход, полученный в результате противоправной деятельности (*по смыслу закона речь идет о доходе от противоправной*

деятельности, которая выражена в неоднократном совершении соответствующих административных правонарушений);

- предмет административного правонарушения (*термин «объект административного правонарушения» не упоминается, что правильно, поскольку это более широкий по содержанию термин, чем предмет административного правонарушения*);
- орудия и средства совершения административного правонарушения.

В качестве самостоятельной конфискационной меры административного взыскания в КоАП 2003 г. предусмотрено и *взыскание стоимости предмета административного правонарушения*. В отношении предметов, *являющихся орудием совершения административного правонарушения,* данная мера взыскания применяться не может в отличие от КоАП 1984 г.

4. Проблема заключается в том, что орудия и средства совершения административного правонарушения могут выступать в качестве предмета конфискации как меры административного взыскания и в качестве специальной конфискации, которая применяется независимо от назначенного административного взыскания за административное правонарушение и не относится к мерам административного взыскания. КоАП 2003 г. более четко определяет предмет специальной конфискации по административным правонарушениям. В качестве такового могут выступать только *вещи, изъятые из оборота, незаконные орудия охоты и добычи рыб и других водных животных, которые были изъяты в качестве орудий и средств совершения соответствующих административных правонарушений*. Специальной конфискации подлежат только незаконные орудия и средства охоты и добычи рыб и других водных животных. Иные предметы, выступающие орудием совершения административного правонарушения, в том числе и при совершении правонарушений против экологической безопасности и природной среды, могут выступать в качестве предмета конфискации как меры административного взыскания. Правовой режим применения такой конфискации иной, он должен отвечать принципу личной виновной ответственности лица (субъекта), совершившего административное правонарушение.

5. Орудия и средства совершения административного правонарушения могут быть конфискованы в качестве меры административного взыскания при наличии следующих условий:

- если орудие и средства совершения административного правонарушения принадлежат лицу, совершившему данное правонарушение, или находятся в собственности юридического лица, подлежащего административной ответственности за данное правонарушение;
- если орудия и средства совершения административного правонарушения находятся на праве хозяйственного ведения или оперативного управления юридического лица, подлежащего административной ответственности независимо от того, в чьей собственности они находятся.

Во всех случаях конфискация орудий и средств совершения административного правонарушения возможна только в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП 2003 г.

6. КоАП 2003 г. хотя и сделал серьезный шаг в упорядочении применения конфискации в качестве меры административного взыскания, однако не решил ряд очень важных вопросов, относящихся к сугубо правовым проблемам применения данного взыскания.

Во-первых, это вопрос о том, могут ли быть конфискованы в качестве орудий и средств совершения административного правонарушения предметы (в частности, транспортные средства), переданные для использования по договору (на законных основаниях) лицу, которое использовало их в качестве орудия совершения административного правонарушения.

Во-вторых, достаточно проблематичным для судебной и административной практики является вопрос о том, в каких случаях соответствующие предметы могут рассматриваться в качестве орудий и средств совершения того или иного административного правонарушения.

7. Принцип права однозначно предполагает, что штрафная ответственность, каковой является административная, должна возлагаться на виновного субъекта. Поэтому не могут быть конфискованы предметы, явившиеся орудием совершения административного правонарушения, которые находились у виновного на законном основании, а собственник не сознавал, не должен был и не мог сознавать, что переданные предметы будут использованы в качестве орудия или средства совершения правонарушения. Эти предметы подлежат возврату собственнику. Однако принцип справедливости требует, чтобы в этом случае виновный в правонарушении подвергался административному

взысканию в виде *взыскания стоимости предмета*, являвшегося орудием совершения правонарушения.

При отнесении определенных предметов (транспортных средств) к орудиям совершения административного правонарушения следует исходить из умышленно-целевого их использования для совершения действий, образующих объективную сторону соответствующего правонарушения.