**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА  
АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О толковании статей 34-1 и 156.2 кодекса Азербайджанской  
Республики об административных проступках во  
взаимосвязи со статьями 30.2, 610-618 данного Кодекса*

**22 декабря 2021 года                        город Баку**

Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Умай Эфендиевой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева (судья-докладчик), Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 27.2 и 33 Закона Азербайджанской Республики «О Конституционном суде» и статьей 39 Внутреннего устава Конституционного суда Азербайджанской Республики на основании обращения Гянджинского военного суда рассмотрел в судебном заседании, проведенном в порядке письменной процедуры особого консти­туционного производства, конституционное дело о толковании статей 34-1 и 156.2 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках во взаимосвязи со статьями 30.2, 610-618 данного Кодекса.

Изучив и обсудив доклад судьи Дж.Гараджаева по делу, мне­ния представителей заинтересованных субьектов - судьи Гянджинского военного суда К.Мухтарова и заведующей секто­ром Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики К.Пашаевой, специалистов - начальника управления по правово­му обеспечению и вопросам прав человека Генеральной проку­ратуры Азербайджанской Республики А.Османовой, судьи Бакинского апелляционного суда Ф.Гасымова, председателя Бакинского военного суда Г.Гасанова и материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Гянджинский военный суд обратился в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее - Конституционный суд) с просьбой дать толкование статей 34-1 и 156.2 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступ­ках (далее - Кодекс об административных проступках) в отно­шении статей 30.2, 610-618 данного Кодекса.

В обращении отмечается, что 12 июля 2021 года военный прокурор принял решение о начале производства по делу об административном проступке в отношении бывшего военно­служащего срочной действительной военной службы Н-ской воинской части Э.Нагиева по статье 612.1 Кодекса об админи­стративных проступках и направил его для рассмотрения в Гянджинский военный суд. Так, Э.Нагиев совершил 22 апреля 2021 года деяние, предусмотренное статьей 612.1 кодекса об административных проступках.

В статье 612.1 Кодекса об административных проступках установлено, что нарушение уставных правил взаимоотноше­ний между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, то есть унижение одним военно­служащим чести и достоинства другого военнослужащего либо в отношении него насилия влечет применение административ­ного ареста на срок от десяти дней до одного месяца.

Согласно статье 156.2 данного кодекса, лица, совершившие проступки, указанные в статьях 610-618 настоящего Кодекса, в отношении которых применен административный арест - гауптвахта, а другие лица - под стражей в местах, установлен­ных соответствующим органом исполнительной власти.

Из обращения следует, что в связи с окончанием срока воен­ной службы Э.Нагиев приказом командира воинской части с 3 июля 2021 года был исключен из списков личного состава воинской части, продовольственного и вещевого обеспечения и направлен в Агдамский районный отдел Государственной службы по мобилизации и призыву Азербайджанской Республики для постановки на учет .

Обратившийся, ссылаясь на статью 20 Положения о прохож­дении военной службы (далее-Положение о прохождении воен­ной службы), утвержденного законом Азербайджанской Республики от 3 октября 1997 года, отметил, что окончанием военной службы для военнослужащих, непосредственно уво­ленных из воинской части, считается день их исключения из списков личного состава воинской части приказом командира воинской части в связи с увольнением с военной службы.

В связи с этим Гянджинский военный суд считает, что поскольку Э.Нагиев был демобилизован из рядов армии и соот­ветственно утратил статус военнослужащего, то содержание его под стражей на гауптвахте или в местах, установленных соот­ветствующим органом исполнительной власти, в случае приме­нения меры взыскания в виде административного ареста является неопределенным.

Еще один вопрос, поставленный в обращении, связан с тем, что в случае применения административного ареста за проступки, предусмотренные главой 41 Кодекса об административных про­ступках (статьи 610-618), арест в соответствии со статьей 34-1 данного Кодекса может быть заменен штрафом. Так, согласно статье 34-1 Кодекса об административных проступках, если применение административного взыскания в виде обществен­ных работ или административного ареста, предусмотренного санкцией, установленной за административный проступок в особенной части настоящего Кодекса, не представляется воз­можным согласно требованиям статей 28.4 или 30.2 настоящего Кодекса, то в отношении лица, совершившего административ­ный проступок, судья вместо административного взыскания, предусмотренного соответствующей статьей особенной части настоящего кодекса применяет административное взыскание в виде штрафа в размере от двухсот до пятисот манатов.

На основании указанного, Гянджинский военный суд для внесения ясности в вышеотмеченные вопросы с целью форми­рования единой судебной практики, обеспечения единообразного применения законодательства об административных проступ­ках, а также соблюдения требований принципа правовой опре­деленности решил обратиться в Конституционный суд.

Пленум Конституционного суда считает необходимым отме­тить в связи с обращением следующее.

Кодекс об административных проступках основан на Конституции Азербайджанской Республики, общепринятых нормах и принципах международного права.

На основании статьи 2 Кодекса об административных проступках законодательство Азербайджанской Республики об административных проступках имеет задачей охрану прав и свобод человека и гражданина, человеческого здоровья, сани­тарно-эпидемиологического благополучия населения, обще­ственной морали, собственности, экономических интересов лиц, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, правил управления, укрепление законности и предупреждение административных проступков.

Привлекается к административной ответственности и нака­зывается только такое лицо, которое признано виновным в совершении административных проступков, предусмотренных настоящим Кодексом, и совершило деяние (действие или без­действие), имеющее все иные признаки состава административ­ного проступка (статья 3 Кодекса об Административных Проступках).

В соответствии со статьей 4 Кодекса об административных проступках настоящий Кодекс основывается на принципах ува­жения прав и свобод человека и гражданина, законности, равен­ства перед законом, презумпции невиновности, справедливости и предупреждения административных проступков.

Согласно требованиям статей 6.1 и 31.1 Кодекса об админи­стративных проступках административные взыскания за адми­нистративные проступки применяются в соответствии с настоя­щим Кодексом.

Следует отметить, что глава 41 Кодекса об административ­ных проступках была подготовлена в целях продолжения мер по гуманизации политики и декриминализации преступлений в соответствии с пунктом 2 Указа Президента Азербайджанской Республики “Об углублении реформ в судебно-правовой систе­ме” от 3 апреля 2019 года и включена в кодекс законом Азербайджанской Республики от 1 мая 2020 года. Определен­ные в данной главе административные правонарушения против военной службы - это совершенные военнослужащими деяния, не влекущие за собой уголовной ответственности.

Военнослужащий, нарушая наряду с административными, трудовыми, налоговыми и другими отраслевыми правовыми нормами также военно-правовые нормы, совершает конкретное деяние, то есть административное правонарушение как исключительный субъект административной ответственности. Административное правонарушение, совершенное военнослу­жащим, отличается от административного проступка других лиц тем, что первый наносит ущерб как административным так и военным правоотношениям. Именно в этом выражается его общественная опасность.

Ответственность военнослужащего за административные проступки против военной службы различают по трем призна­кам:

•    по особому субъективному составу (офицерский состав, прапорщики, мичманы соответствующего органа исполнитель­ной власти, военнослужащие сверхсрочной службы, военнослу­жащие срочной действительной военной службы, курсанты учебных заведений особого назначения, готовящих военнослу­жащих и военнообязанные, призванные на сборы);

•    по основаниям привлечения к административной ответ­ственности (только за правонарушения, указанные в статьях 610-618 Кодекса об административных проступках);

•    ограничением возможности применения отдельных видов административного взыскания в отношении военнослужащих (статьи 28.4.6 и 30.2 Кодекса об административных простуках).

К основаниям для привлечения военнослужащих к админи­стративной ответственности относятся:

•    материально-правовые основания, устанавливающие адми­нистративную ответственность;

•    фактические основания, повлекшие совершение военнослу­жащими административного проступка;

•    процессуально-правовые основания, регулирующие поря­док привлечения военнослужащих к административной ответ­ственности.

Следует отметить, что применение административного взыс­кания в отношении военнослужащих преследует превентивные и охранительные цели.

Превентивная цель выражается в предупреждении соверше­ния военнослужащими административных правонарушений, а охранительная - в обеспечении прав и свобод субъектов воен­ных правоотношений, обеспечении охраны и защиты обще­ственного порядка, прохождения военнослужащими военной службы.

В статье 30 Закона Азербайджанской Республики “О статусе военнослужащих” (далее - Закон "О статусе военнослужащих") отмечается, что военнослужащие за совершение ими правона­рушений несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Азербайджанской Республики. Военнослу­жащие, независимо от воинского звания и служебного положе­ния, равны перед законом. В случаях, непосредственно предусмот­ренных дисциплинарными уставами, военнослужащие несут дис­циплинарную ответственность за административные проступки, а в остальных случаях-административную ответственность в поряд­ке, установленном Кодексом Азербайджанской Республики об административных проступках.

Согласно статье 16.3 Кодекса об административных проступ­ках, устанавливающей административную ответственность военнослужащих, в случаях, когда это непосредственно пред- усмотренно дисциплинарными уставами, военнослужащие за административные проступки несут дисциплинарную ответ­ственность, а в остальных случаях-административную ответ­ственность на общих основаниях. К военнослужащим не могут быть применены общественные работы, а также администра­тивный арест за административные проступки, помимо адми­нистративных проступков, предусмотренных главой 41 настоя­щего Кодекса.

В соответствии с пунктом 1 Примечания статьи 16 Кодекса об административных проступках под “военнослужащими” в статье 16.3 настоящего Кодекса имеется в виду офицерский состав, прапорщики, мичманы соответствующих органов исполнительной власти, военнослужащие сверхсрочной служ­бы, военнослужащие срочной действительной военной службы и курсанты учебных заведений особого назначения, готовящих во енно служащих.

В соответствии со статьей 43.4 Кодекса об административ­ных проступках, при совершении административных проступ­ков, предусмотренных статьей 43.1 настоящего Кодекса, дела об административных проступках, предусмотренных статьями 610-618 настоящего Кодекса, а также военнослужащими и воен­нообязанными, призванными на сбор дела об административ­ных проступках, рассматриваются военными судами.

За административные проступки, предусмотренные статьями 43.1 и 610-618 Кодекса об административных проступках, воен­нослужащие и военнообязанные, призванные на сбор, несут административную ответственность на общих основаниях.

На основании статьи 30.2 Кодекса об административных про­ступках, закрепляющей меру взыскания в виде административ­ного ареста, административный арест не может привлекаться к беременным женщинам или женщинам, имеющим на иждиве­нии ребенка до четырнадцатилетнего возраста, мужчинам, самостоятельно воспитывающим ребенка до четырнадцатилет­него возраста, лицам, не достигшим восемнадцати лет, лицам с инвалидностью первой или второй группы, детям до 18 лет с ограниченными возможностями здоровья, женщинам, достиг­шим шестидесяти лет, и к мужчинам, достигшим шестидесяти пяти лет, а также к военнослужащим за другие административ­ные проступки, за исключением административных проступ­ков, предусмотренных главой 41 настоящего Кодекса.

В данной статье устанавливается круг лиц, в отношении которых не допускается применение взыскания в виде админи­стративного ареста, а также обстоятельства, при которых запре­щается применение меры в виде административного ареста в отношении военнослужащих. Из содержания статьи следует, что законодатель предусматривает применение административ­ного ареста в отношении военнослужащих только за соверше­ние административных проступков против военной службы (проступков, предусмотренных главой 41 Кодекса об админи­стративных проступках).

В соответствии со статьей 156.2 Кодекса об административ­ных проступках лица, совершившие проступки, указанные в статьях 610-618 настоящего Кодекса, в отношении которых был применен административный арест под стражей на гауптвахте, а другие лица - в местах, установленных соответствующим органом исполнительной власти.

Из обращения следует, что спорный вопрос связан с содер­жанием военнослужащего на гауптвахте или в местах, опреде­ленных соответствующим органом исполнительной власти, в случае применения к данному лицу административно­го ареста при совершении административного проступка, пред­усмотренного статьей 612.1 Кодекса об административных про­ступках, во время службы, однако впоследствии уволеннения со службы и утрате им статуса военнослужащего, относится к содержанию под охраной.

В связи с этим следует иметь в виду, что административные проступки, установленные статьями 610-618 Кодекса об адми­нистративных проступках, относятся к главе 41 данного Кодекса под названием “Административные проступки против военной службы”. А субъектом административных проступков, предусмотренных этой главой, является специальный субъект, то есть военнослужащие.

Согласно статье 3 закона "О статусе военнослужащих", ста­тус военнослужащих граждане приобретают со дня призыва поступления в добровольном порядке на службу в Воору­женные силы Азербайджанской Республики, призыва на сборы, поступления в военно-учебные заведения, и утрачивают с уволь­нением со службы в Вооруженных силах Азербайджанской Республики со дня исключения из списков воинской части, отчисления или исключения из военно-учебных заведений, окончания сборов, в порядке, установленном законодатель­ством Азербайджанской Республики.

В приложении номер 4 “О гауптвахте” к “Уставу гарнизонной и караульной служб Вооруженных сил Азербайджанской Республики”, утвержденному Законом Азербайджанской Республики от 23 сентября 1994 года, гауптвахта определена как специальное место, предназначенное для содержания воен­нослужащих под стражей.

Поэтому законодатель, учитывая в статье 156.2 Кодекса об административных проступках, что субъектом проступков, ука­занных в статьях 610-618 данного Кодекса, является военнослу­жащий, предусмотрел содержание под стражей лиц, имеющих статус военнослужащих на гауптвахте, а других лиц в местах, установленных соответствующим органом исполнительной власти.

Так что содержание совершивших проступки, предусмотрен­ные главой 41 Кодекса об административных проступках (статьи 610-618), однако утративших статус военнослужащих в связи с увольнением с военной службы, на гауптвахте не может считаться соответствующим требованиям законодательства.

Таким образом, поскольку содержание лиц, совершивших административные проступки, предусмотренные главой 41 Кодекса об административных проступках, однако утративших статус военнослужащего в связи с увольнением с военной служ­бы на гауптвахте не соответствует правовой природе и цели статьи 156.2 данного Кодекса, они должны содержаться под стражей в местах, установленных соответствующим органом исполнительной власти.

Что касается поставленного другого вопроса в обращении, следует отметить, что на основании статьи 34-1 Кодекса об административных проступках если применение администра­тивного взыскания в виде общественных работ или админи­стративного ареста, предусмотренного санкцией, установлен­ной за административный проступок в особенной части настоя­щего Кодекса, не представляется возможным согласно требова­ниям статей 28.4 или 30.2 настоящего Кодекса, то в отношении лица, совершившего административный проступок, судья вместо административного взыскания, предусмотренного соот­ветствующей статьей особенной части настоящего Кодекса, применяет административное взыскание в виде штрафа в раз­мере от двухсот до пятисот манатов.

Статья 28.4 Кодекса об административных проступках запре­щает применение общественных работ в отношении военнослу­жащих. А на основании статьи 30.2 данного Кодекса в отноше­нии военнослужащих не может быть применена мера взыскания в виде административного ареста за совершение других адми­нистративных проступков, не направленных против военной службы. По этой причине законодатель посчитал возможным применение в отношении военнослужащих в указанных слу­чаях вместо общественных работ и административного ареста взыскания в виде штрафа. При этом в соответствии со статьей 34-1 Кодекса об административных проступках в отношении данных лиц, судья вместо общественных работ или админи­стративного ареста применяет административное взыскание в виде штрафа в размере от двухсот до пятисот манатов.

Как видно, законодатель, в соответствии со статьей 34-1 Кодекса об административных проступках, поставил замену указанных в статьях 28.4 и 30.2 данного Кодекса видов взыска­ния административным штрафом в зависимость лишь от невоз­можности применения этих видов взыскания.

Поэтому за совершение военнослужащим административных проступков против военной службы в отношении него вместо административного ареста, предусмотренного санкцией соот­ветствующей статьи, не может быть назначен административ­ный штраф с применением статьи 34-1 Кодекса об администра­тивных проступках. То есть во время как за совершение воен­нослужащим административных проступков, против военной службы, законодатель непосредственно предусматривает в виде административного ареста, замена взыскания в виде админи­стративного ареста за данные проступки штрафом не может считается возможной. Таким образом, исходя из смысла статьи 34-1 Кодекса об административных проступках, совершение административных проступков против военной службы судья не может вместо административного ареста, предусмотренного за соответствующей статьей особенной части данного Кодекса применить в отношении лица взыскание в виде штрафа.

Следует также отметить, что в статье 32 Кодекса об адми­нистративных проступках установлены обстоятельства, смяг­чающие ответственность при применении административного взыскания. В статье 32 данного Кодекса отражена возможность принятия во внимание судьей в качестве обстоятельств, смяг­чающих ответственность, и иных случаев, смягчающих ответ­ственность при применении административного взыскания не указанных в статьях 32.1.1-32.1.7 настоящего Кодекса.

Обязательства, смягчающие ответственность за администра­тивный проступок, предусмотрены законодательством исходя из принципа справедливости. Данный принцип предусматрива­ет справедливость наказания, применяемого к лицу, совершив­шему административный проступок, то есть соответствие характеру административного проступка, обстоятельствам его совершения и личности лица, признанного виновным в совер­шении административного проступка.

Следует иметь ввиду, что военнослужащие, как лица, испол­няющие долг перед Родиной, могут иметь исключительные заслу­ги в защите территориальной целостности Азербайджанской Республики, боях за Родину, а также в обеспечении обороны и безопасности нашего государства. В этом контексте Пленум Конституционного суда считает важным подчеркнуть, что при применении судами взысканий в отношении лиц, совершивших административные проступки против военной службы, их вышеотмеченные особые заслуги, награждение в связи с этим государственными наградами Азербайджанской Республики, а также характеризующие личность положительные обстоятель­ства, должны учитываться в качестве смягчающего обстоятель­ства в соответствии со статьей 32.2 Кодекса об административ­ных проступках.

На основании вышеуказанного Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

-      поскольку содержание лиц, совершивших административ­ные проступки, предусмотренные главой 41 Кодекса об адми­нистративных проступках, однако утративших статус военно­служащего в связи с увольнением с военной службы, на гаупт­вахте не соответствует правовой природе и цели статьи 156.2 данного Кодекса, они должны содержаться под стражей в местах, установленных соответствующим органом исполни­тельной власти;

-      в соответствии со смыслом статьи 34-1 Кодекса об админи­стративных проступках за совершение административных про­ступков против военной службы судья не может вместо адми­нистративного ареста, предусмотренного соответствующей статьей особенной части данного Кодекса применить в отноше­нии лица взыскание в виде штрафа;

-      при применении судами взыскания в отношении лиц, совершивших административные проступки против военной службы, их исключительные заслуги в защите территориальной целостности Азербайджанской Республики, обеспечении обо­роны и безопасности нашего государства, а также характери­зующие личность положительные обстоятельства должны учи­тываться в качестве смягчающего обстоятельства в соответ­ствии со статьей 32.2 Кодекса об административных проступ­ках.

Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1.    Поскольку содержание лиц, совершивших административ­ные проступки, предусмотренные главой 41 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступ­ках, однако утративших статус военнослужащего в связи с увольнением с военной службы, на гауптвахте не соответствует правовой природе и цели статьи 156.2 данного Кодекса, они должны содержаться под стражей в местах, установленных соответствующим органом исполнительной власти.

2.       В соответствии со смыслом статьи 34-1 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступ­ках за совершение административных проступков против воен­ной службы судья не может вместо административного ареста, предусмотренного соответствующей статьей особенной части данного Кодекса применить в отношении лица взыскание в виде штрафа .

3.    При применении судами взыскания в отношении лиц, совершивших административные проступки против военной службы, их исключительные заслуги в защите территориальной целостности Азербайджанской Республики, обеспечении обо­роны и безопасности нашего государства, а также, характери­зующие личность положительные обстоятельства, должны учи­тываться в качестве смягчающего обстоятельства в соответ­ствии со статьей 32.2 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках.

4.      Постановление вступает в силу со дня опубликования.

5.      Постановление опубликовать в газетах «Азербайджан», «Республика», «Халг газети», «Бакинский рабочий» и «Вестнике Конституционного суда Азербайджанской Республики».

6.      Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель                                                  Фархад Абдуллаев**