



Технические способы фиксации процедуры отбора проб:
правовые особенности, процедура, возможность использования в качестве
доказательства



Власов Г.В.
эксперт Практики недропользования и экологии ООО «Газпромнефть Экспертные решения»

Актуальность:

Предусмотрено
законодательством РФ



Процедура не определена



Позволяет обосновать
позицию и доказать
правоту в споре



Содержание:



ТЕРМИНОЛОГИЯ

Технические способы фиксации отбора проб - вид деятельности, направленный на формирование доказательств, подтверждающих позицию стороны, в том числе в рамках судебного разбирательства, направленный на фиксацию места отбора (непосредственно объект, от которого планируется отбор проб), технические средства, применяемые при проведении отбора проб, в том числе параллельного, действия участников при отборе, а также иные факторы, имеющие значение для последующей оценки качества проведенного отбора.



место отбора проб – промышленный объект (площадной), точка отбора на промышленном или ином объекте

действия инспектора, эксперта или специалиста по изъятию проб воды, почвы, воздуха, сточных и (или) дренажных вод, выбросов, сбросов загрязняющих веществ, отходов производства и потребления

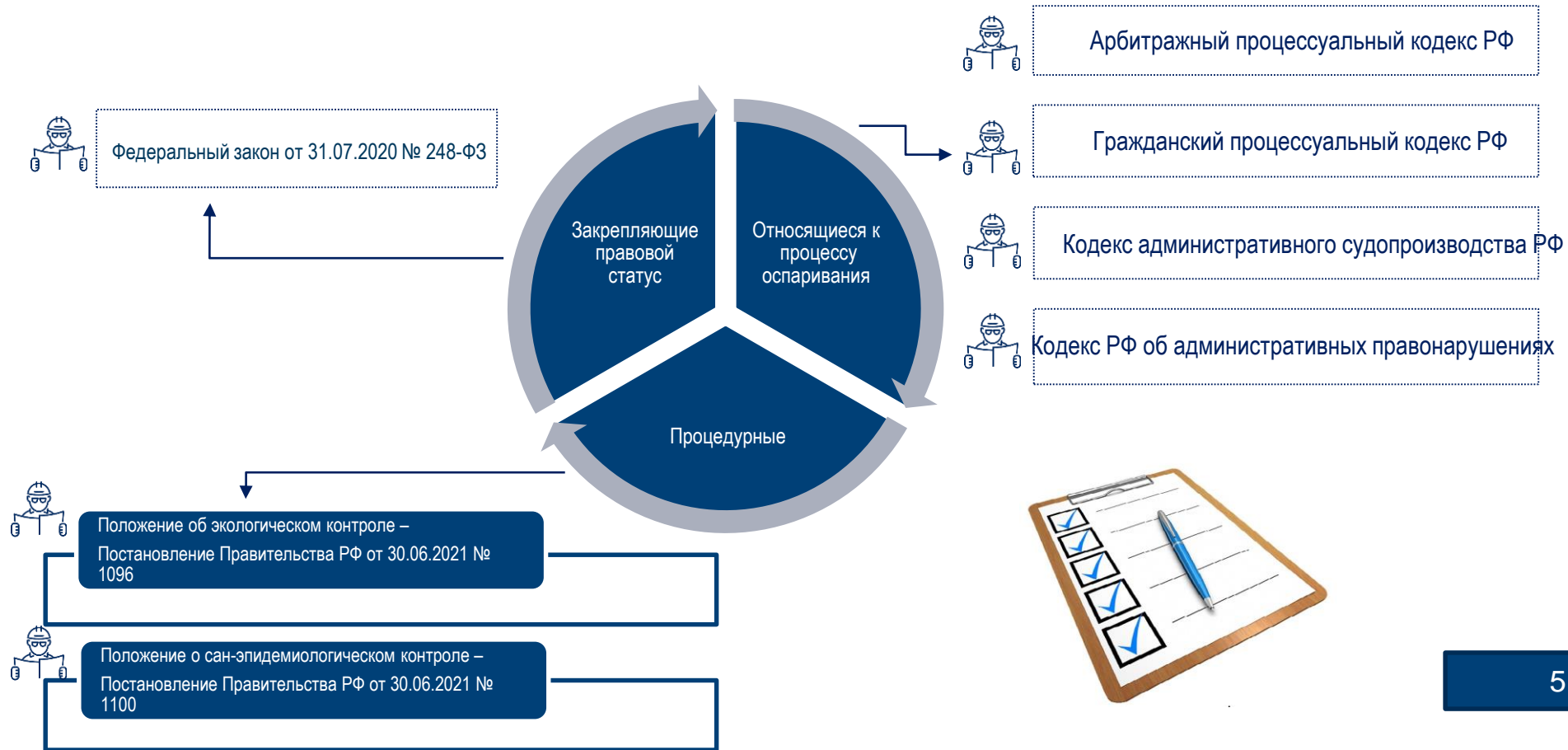
измерительные приборы, утвержденные в установленном порядке в качестве средств измерения, имеющие соответствующие сертификаты и прошедшие метрологическую поверку.

Отбор проб



проводится в соответствии с утвержденными документами по стандартизации, правилами отбора проб (образцов) и методами их исследований (испытаний) и измерений, техническими регламентами или иными нормативными техническими документами, правилами, методами исследований (испытаний) и измерений и иными документами в целях проведения оценки соблюдения обязательных требований.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ





ОСНОВНЫЕ СРЕДСТВА

1

ФОТОГРАФИРОВАНИЕ

применяется для статической фиксации промышленного или иного объекта, на котором планируется отбор проб, непосредственно место отбора проб, документы, техническое оборудование, применяемое при отборе проб

2

ВИДЕОЗАПИСЬ

позволяет в динамике зафиксировать процесс отбора проб, акцентируя внимание на обстоятельствах имеющих значение для последующей оценки достоверности проведенного отбора, позволяет комментировать ход отбора проб

3

АУДИОЗАПИСЬ

рекомендуем применять, при невозможности применения видеозаписи

4

ИНЫЕ СРЕДСТВА ФИКСАЦИИ (ТЕХНИЧЕСКИЕ СРЕДСТВА)

применяются в совокупности с иными средствами, направлена на закрепление доказательств (ксерокопирование документов, ВКС).

Этапы порядок подготовки аудио и видео фиксации

	ЭТАП 1:	Оценка необходимости применения технических средств для фиксации процедуры отбора проб
	ЭТАП 2:	Подготовка технических средств, подготовка лица, который будет отвечать за процесс
	ЭТАП 3:	Фиксация отбора проб
	ЭТАП 4:	Закрепление проведенной фиксации отбора проб на бумажном носителе
	ЭТАП 5:	Применение при оспаривании результатов проверки (на досудебном этапе, в суде)

Федеральный закон от 31.07.2020г. № 248-ФЗ

 может проводится инспектором, экспертом, специалистом;

 проводится только в рамках 3 контрольных (надзорных) мероприятий (выборочный контроль; рейдовый осмотр; выездная проверка;

 осуществляется в присутствии контролируемого лица или его представителя и (или) с применением видеозаписи;



----- Положением о виде контроля может быть предусмотрен порядок альтернативного отбора проб. -----



Инспектор вправе требовать представления документов для копирования, фото- и видеосъемки.

Фиксация инспектором и лицами, привлекаемыми к совершению контрольных (надзорных) действий, доказательств нарушений обязательных требований, возможна в случае, если это предусмотрено положением о виде контроля.

Инспектор не вправе препятствовать проведению фотосъемки, аудио- и видеозаписи, если это не запрещено Законом и если эти действия не создают препятствий для проведения указанных мероприятий

Прикладываемые к ходатайству, заявлению, жалобе фото- и видеоматериалы, представляются в электронном виде



Положение об экологическом контроле – Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 № 1096

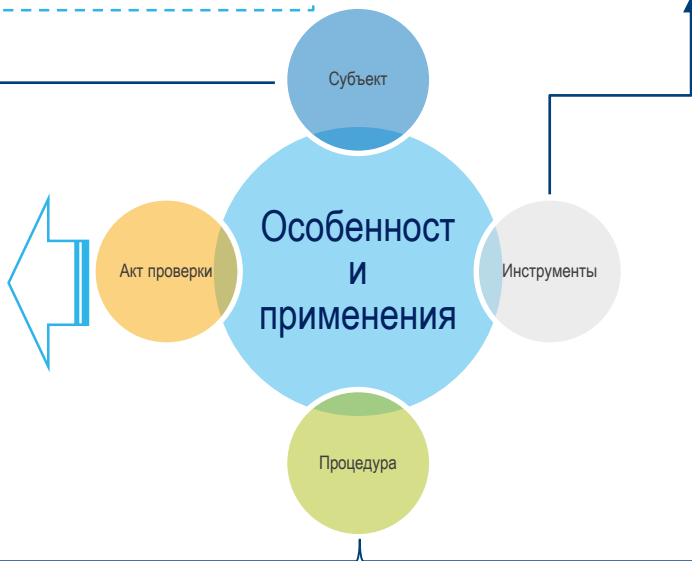
1096


Решение о необходимости использования фотосъемки, аудио- и видеозаписи, иных способов фиксации доказательств нарушений принимается должностным лицом, уполномоченным на проведение контрольного (надзорного) мероприятия, самостоятельно.


Могут быть использованы любые имеющиеся в распоряжении технические средства фотосъемки, аудио- и видеозаписи и иные способы фиксации доказательств.


Информация о проведении фотосъемки, аудио- и видеозаписи и об использованных для этих целей технических средствах отражается в акте контрольного (надзорного) мероприятия.


Результаты проведения фотосъемки, аудио- и видеозаписи являются приложением к акту контрольного (надзорного) мероприятия.





 Способы фиксации доказательств должны позволять однозначно идентифицировать объект фиксации, отражающий нарушение.

 Аудио- и видеозапись осуществляется в ходе проведения контрольного (надзорного) мероприятия непрерывно, с уведомлением в начале и конце записи о дате, месте, времени начала и окончания осуществления записи.

 Использование фотосъемки и видеозаписи для фиксации доказательств нарушений осуществляется с учетом требований законодательства о защите государственной тайны.

 Проведение фотосъемки, аудио- и видеозаписи осуществляется с обязательным уведомлением контролируемого лица.

 Фиксация нарушений при помощи фотосъемки проводится не менее чем 2 снимками каждого из нарушений.

 В ходе записи подробно фиксируются и указываются место и характер выявленного нарушения.

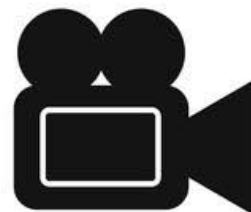
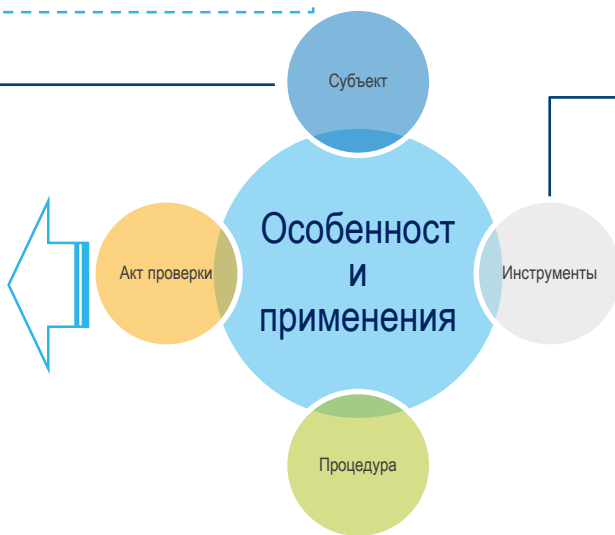
Положение о сан-эпид. контроле – Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 № 1100

Решение о необходимости использования фотосъемки, аудио- и видеозаписи, иных способов фиксации доказательств нарушений принимается должностным лицом, уполномоченным на проведение контрольного (надзорного) мероприятия, специалистами, самостоятельно.


Могут быть использованы любые имеющиеся в распоряжении технические средства фотосъемки, аудио- и видеозаписи и иные способы фиксации доказательств.


Информация о проведении фотосъемки, аудио- и видеозаписи и об использованных для этих целей технических средствах отражается в акте контрольного (надзорного) мероприятия.


Результаты проведения фотосъемки, аудио- и видеозаписи являются приложением к акту контрольного (надзорного) мероприятия.





В обязательном порядке используется фотосъемка, аудио – и видеозапись, иные способы фиксации доказательств, при проведении выездной проверки.


 Способы фиксации доказательств должны позволять однозначно идентифицировать объект фиксации, отражающий нарушение.

 Аудио- и видеозапись осуществляется в ходе проведения контрольного (надзорного) мероприятия непрерывно, с уведомлением в начале и конце записи о дате, месте, времени начала и окончания осуществления записи, условия съемки.

 Использование фотосъемки и видеозаписи для фиксации доказательств нарушений осуществляется с учетом требований законодательства о защите государственной тайны.

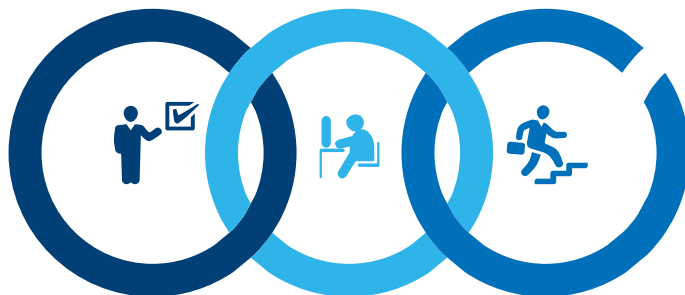
 Проведение фотосъемки, аудио- и видеозаписи осуществляется с обязательным уведомлением контролируемого лица.

 Фиксация нарушений при помощи фотосъемки проводится не менее чем 2 снимками каждого из нарушений.

 В ходе записи подробно фиксируются и указываются место и характер выявленного нарушения.

В качестве доказательств допускаются аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы

01



Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законами порядке сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела

02

03

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда





Доказательствами по делу являются любые данные, на основании которых устанавливаются наличие или отсутствие события правонарушения, виновность лица, привлекаемого к ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для разрешения дела.



Документы признаются доказательствами, если сведения, изложенные в них имеют значение для производства по делу об административном правонарушении.



Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме. К документам относятся материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи, информационных баз и банков данных и иные носители информации.



Под специальными техническими средствами понимаются измерительные приборы, утвержденные в установленном порядке в качестве средств измерения, имеющие соответствующие сертификаты и прошедшие метрологическую поверку.



Средства видеозаписи, а также фотоаппараты не относятся к специальным техническим средствам.

ПРИМЕРЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 17.11.2022г. № Ф02-5525/2022 по делу № А33-29313/2021



Решение о проведении проверки вынесено на основании требования прокурора, соответствует положениям, установленным в ст. 64 Закона № 248-ФЗ, направлено на электронную почту общества и получено им.



Решение предполагало проведение одновременно нескольких контрольных (надзорных) действий: осмотр объекта, отбор проб атмосферного воздуха и почвенного покрова.



В связи с отсутствием представителя общества на объекте, гос. орган был уведомлен (уведомление получено им) о необходимости заблаговременного извещения о времени осмотра и отбора проб.



Судом установлено, что отбор проб осуществлялся в четырех точках, видеозапись всего процесса отбора четырех проб не велась, осуществлена лишь видеозапись в процессе отбора одной фоновой пробы.



По результатам совокупной оценки видеозаписи, протоколов отбора проб и их исследований, суд установил, что видеозапись не подтверждает отбор пробы в точке отбора образца почвы, по результатам исследования которого было установлено превышение нормативов, в связи с чем пришли к обоснованному выводу, что видеозапись не является надлежащим доказательством, подтверждающим вменяемое обществу нарушение.



Иные доказательства, полученные с соблюдением требований законодательства, подтверждающие вменяемое обществу нарушение, в деле отсутствуют.

ПРИМЕРЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Постановление городского суда Республики Башкортостан № 5-34/2019 от 07.03.2019 г. по делу № 5-34/2019



«В ходе выездной части проверки установлено, что ГОУ не оборудованы точками отбора проб, о чем свидетельствует видеозапись, выполненная при осмотре объектов Общества. Факт совершения правонарушения и вина Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 ст. 8.21 КоАП РФ, подтверждается фото таблицей и видеозаписью.»

Решение Новокуйбышевского городского суда № 12-196/2019 от 27.08.2019г. по делу № 12-196/2019



«Просмотр фото и видеоматериалов мест (точек) отбора проб на источниках показал, что места (точки) отбора не соответствовали требованиям ПНД Ф 12.1.1-99, в части п. 1.3 и п. 1.4. Вышеуказанное подтверждается фото и видеосъемкой (видеокамера Mi Action Camera 4K model YDXJ01FM) и отражено в акте отбора проб промышленных выбросов в атмосферу.»

Постановление Второго кассационного суда общей юрисдикции от 13.12.2022г. по делу № 16-7528/2022



«Порядок взятия проб при производстве по делам об адм. правонарушениях регламентирован ст. 26.5 КоАП РФ. Исходя из положений ст. 27.10 КоАП РФ изъятие осуществляется в присутствии двух понятых либо с применением видеозаписи, о чем составляется протокол. Установленный порядок отбора проб и его процессуальное оформление подлежат соблюдению при осуществлении возбужденного производства по делу об адм. правонарушении.»

Практические рекомендации (на этапе подготовка):



1

Определить
целесообразность в
фото и видео
фиксации



2

Определить лицо,
которое будет
проводить
фото/видео
фиксацию



3

Проверить
работоспособность
аппаратуры



4

Определить перечень
сведений и объект
фиксации

Практические рекомендации (на этапе отбора проб и представления документов инспектору):



1

ФИКСИРУЕМ ВАЖНОЕ

Нужно понимать где и что мы снимаем, нет смысла снимать из принципа «лучше больше, там разберемся»

2

НЕ ЗАБЫВАЕМ КОММЕНТИРОВАТЬ

Пояснения процесса съёмки, позволят разобраться в сути нарушения (при возникновении спора), а также при составлении фото-таблицы

3

ВАЖНЫ ДОКУМЕНТЫ

Рекомендуем фиксировать документацию на оборудование, применяемое при отборе проб, для последующего анализа

4

РЕЗУЛЬТАТ СЪЕМКИ – ОСНОВАНИЕ ДЛЯ ПРОВЕРКИ!

Представленные в органы гос. власти фото и (или) видео материалы могут стать основанием для проведения внеплановой выездной

5

ВОЗМОЖНОСТЬ ЗАДАВАТЬ ВОПРОСЫ

В ходе видеосъемки можно задавать вопросы относительно процесса отбора проб, для получения пояснений относительно применяемого оборудования

6

ФИКСАЦИЯ СЪЕМКИ В ДОКУМЕНТАХ ГОС. ОРГАНА

В документах, оформляемых инспектором, рекомендуем отражать, что Вами проводилась фото и (или) видео фиксация процедуры отбора проб.

Практические рекомендации (на этапе представления документов):

ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ НА ВЫЯВЛЕННЫЕ НАРУШЕНИЯ

Фиксация выявленных нарушений позволит анализировать нарушения инспектором, на стадии принятия решения о составлении протокола

ОТРАЗИТЬ В ДОКУМЕНТАХ ИНСПЕКТОРА

Это исключит риск спора относительно места и времени съемки



ПРИЛОЖИТЬ КОПИИ ФОТО И ВИДЕО МАТЕРИАЛОВ

Для непосредственного анализа инспектором



ФОТО И ВИДЕО СЪЕМКА ДОЛЖНЫ БЫТЬ В МАТЕРИАЛАХ ДЕЛА

При отказе отразить фото и видео съемку рекомендуем подготовить доп. пояснения и представить их в орган гос. власти, с указанием причин невозможности предоставления в ходе отбора проб

ПРЕДСТАВЛЯЕМ В СУД

В случае представления материалов фото и видео фиксации процедуры отбора проб непосредственно в суд, в процессе судебного рассмотрения оспариваемого постановления/предписания, рекомендуем это делать в I инстанции, посредством доп. пояснений

Спасибо за внимание

«Экологи и юристы - часть бизнеса, причем та часть, которая может предупредить негативные последствия и скорректировать поведение в правовое поле, своевременно и качественно оценив явные и потенциальные риски».

Власов Г.В.