# Дело № 5-10-98/2020

#  05-0098/10/2020

# П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

20 февраля 2020 года г. Симферополь

 Мировой судья судебного участка № 10 Киевского района города Симферополя Республики Крым (г. Симферополь, ул. Киевская, 55/2) Москаленко Сергей Анатольевич, с участием лица, привлекаемого к административной ответственности Шительмана Д.В., рассмотрев дело об административном правонарушении в отношении:

Шительмана Даниила Валентиновича, ……. года рождения, уроженца ……., зарегистрированного и проживающего по адресу: ……, гражданина Российской Федерации, официально не трудоустроенного,

о привлечении его к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

  **УСТАНОВИЛ:**

Согласно протоколу об административном правонарушении от 28 января 2020 г. № РК 298365, Шительман Д.В. 30.12.2019 г. в 18 часов 30 минут находясь в подземном переходе на площади Куйбышева по адресу: ул. Киевская, д. 60 в г. Симферополе, осуществлял торговую деятельность по реализации пиротехнической продукции без разрешительных документов (специального разрешения лицензии). В результате указанных действий Шительман Д.В. совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ.

Шительман Д.В. в судебном заседании вину не признал.

Заслушав лицо, привлекаемое к административной ответственности, исследовав имеющиеся в деле доказательства, прихожу к выводу о наличии оснований для прекращения производства по делу в связи с отсутствием в действиях Шительмана Д.В. состава вменяемого административного правонарушения, по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 ст. 2ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Согласно п. 1 ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Частью 3 ст. 23 ГК РФ предусмотрено, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

В соответствии с ч. 3 ст. 49 ГК РФ право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Из указанных норм следует, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обязан зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Кроме того, такой гражданин имеет право заниматься отдельными видами предпринимательской деятельность исключительно после получения специального разрешения (лицензии).

Согласно ч. 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Административная ответственность по ч. 2 ст.14.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наступает за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

Специальным Федеральным законом, который регулирует отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности, является Федеральный закон от 04 мая 2011 года № 99–ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Федеральный закон № 99).

 В соответствии с п. 10) ч. 1 ст. 12 Федерального закона № 99-ФЗ разработка, производство, испытание, хранение, реализация и утилизация боеприпасов (в том числе патронов к гражданскому и служебному оружию и составных частей патронов), пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с национальным стандартом, применение пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с техническим регламентом.

Таким образом, лицензированию подлежит деятельность по реализации не всех пиротехнических изделий, а лишь тех, которые относятся к IV и V классам в соответствии с национальным стандартом, применение пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с техническим регламентом.

При этом, решая вопрос о том, образуют ли действия лица состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ, необходимо проверять, содержатся ли в них признаки предпринимательской деятельности, перечисленные в пункте 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу названной нормы предпринимательской является деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, которая осуществляется самостоятельно на свой риск лицом, зарегистрированным в установленном законом порядке в качестве индивидуального предпринимателя.

Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений (ст.24.1 КоАП РФ).

Статьей 26.2 КоАП РФ предусмотрено, что доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ, судья оценивает доказательства по делу об административном правонарушении по своему внутреннему убеждению, основанному на все­стороннем, полном и объективном исследовании всех доказательств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Частью 3 и 4 статьи 1.5. КоАП РФ предусмотрено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, за исключением случаев, предусмотренных примечанием к настоящей статье. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

В соответствии с ч. 1 ст. 1.6. КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

В качестве доказательств вины Шительмана Д.В. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ, в материалах дела имеется протокол об административном правонарушении от 28.01.2020 г. № РК 298365.

Мировой судья не может признать вышеуказанный протокол об административном правонарушении в качестве надлежащего доказательства совершения Шительманом Д.В. административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ, поскольку протоколом не зафиксирован класс пиротехнической продукции, которую реализовывал Шительман Д.В. 30.12.2019 г., а соответственно не представляется возможным установить факт того, что деятельность по реализации Шительманом Д.В. пиротехнической продукции подлежит лицензированию согласно п. 10) ч. 1 ст. 12 Федерального закона № 99-ФЗ. Кроме того, как в протоколе об административном правонарушении, так и в письменных пояснениях Шительмана Д.В. от 30.12.2019 г., не указано на то обстоятельство, что осуществленная Шительманом Д.В. деятельность имеет признаки предпринимательской, а именно что она направлена на систематическое получение прибыли от продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Состав административного правонарушения - это совокупность установленных законодательством объективных и субъективных признаков, характеризующих действие (бездействие) как административное правонарушение. Для него характерна ограниченность и полнота. Ограниченность состоит в том, что отсутствие хотя бы одного из элементов означает отсутствие состава в целом. Так, в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В юридическом составе любого административного правонарушения содержатся 4 элемента: объект; объективная сторона; субъект; субъективная сторона.

В свою очередь, объективная сторона правонарушения включает в себя такие обязательные элементы как событие административного правонарушения, место, время, способ совершения.

Отсутствие одного из элементов состава административного правонарушения исключает в действиях лица состав правонарушения.

Недоказанность события правонарушения исключает такой обязательный признак состава административного правонарушения как объективная сторона.

Согласно ст. 29.9 КоАП РФ по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено, в том числе постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса.

Пунктом 2) части 1 ст. 24.5 КоАП РФ предусмотрено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

При таких обстоятельствах мировой судья пришел к выводу о том, что имеющиеся в материалах дела доказательства не подтверждают совершение Шительмана Д.В. меняемого ему правонарушения, в связи с чем производство по делу подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2) ч. 1 ст. 24.5, 29.7-29.11 КоАП Российской Федерации, мировой судья -

**ПОСТАНОВИЛ:**

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 2 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Шительмана Даниила Валентиновича, …….года рождения, прекратить на основании п. 2) ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения.

Постановление может быть обжаловано в Киевский районный суд г. Симферополя Республики Крым через мирового судью судебного участка №10 Киевского судебного района г. Симферополя в течение 10-ти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Мировой судья С.А. Москаленко