**Дело №05-0072/16/2019**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

07 февраля 2019 года г. Симферополь

Мировой судья судебного участка №16 Центрального судебного района города Симферополь (Центрального районного городского округа Симферополь) Республики Крым Чепиль О.А., рассмотрев в помещении мировых судей Центрального судебного района города Симферополь, по адресу: г. Симферополь, ул. Крымских Партизан, 3а, дело об административном правонарушении в отношении:

**Прокопенко Александры Юрьевны**, «данные изъяты»,

по ст.17.8 КоАП РФ,

**УСТАНОВИЛ:**

Как следует из протокола № 552/18/82004-АП об административном правонарушении от 19.12.2018 г., Прокопенко А.Ю., 19.12.2018 г., в 09 часов 00 минут, не выполнила законное требование судебного пристава-исполнителя явиться по адресу: «данные изъяты» для проведения исполнительских действий по исполнительному производству № 6899/14/82004 возбуждённому 01.12.2014 г. на основании исполнительного листа, выданного «данные изъяты» №2-2363/2006 от 29.05.2007 г. о взыскании алиментов на содержание ребёнка. Указанными действиями Прокопенко А.Ю. совершила тем самым административное правонарушение, предусмотренное ст. 17.8 КоАП РФ.

Прокопенко А.Ю. в судебное заседание не явилась, о месте и времени слушания дела извещена надлежащим образом посредством телефонограммы, в которой просила рассмотреть дело в её отсутствие, поскольку находится за пределами Республики Крым, а также сообщила, что о составлении протокола об административном правонарушении 19.12.2018 г. её не уведомляли.

В соответствии с пунктом 6 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. № 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" в целях соблюдения установленных [статьей 29.6](consultantplus://offline/ref=998ADA25510C931C135865C54D9557C3B4B22B574279314BACD054A44645E0CA573F518225F05808dAC9Q) КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях судье необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку [Кодекс](consultantplus://offline/ref=998ADA25510C931C135865C54D9557C3B4B22B574279314BACD054A446d4C5Q) Российской Федерации об административных правонарушениях не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п.).

Мировой судья считает возможным рассмотреть административный материал в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено административное дело, на основании ч. 2 ст.25.1 КоАП РФ.

Изучив материалы дела, оценив представленные доказательства в их совокупности, суд приходит к следующим выводам.

Так, исходя из положений [ч. 1 ст. 1.6](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64D089F1FD9F4M9L) КоАП РФ, обеспечение законности при применении мер административного принуждения предполагает не только наличие законных оснований для применения административного наказания, но и соблюдение установленного законом порядка привлечения лица к административной ответственности.

[Статьей 24.1](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64D089D1DDCF4M3L) КоАП РФ определены задачи производства по делам об административных правонарушениях, которыми 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.

Судебный порядок рассмотрения дел об административных правонарушениях подразумевает обязательное создание судом условий, необходимых для осуществления права на защиту лицом, в отношении которого ведется производство по делу.

В соответствии с [ч. 1 ст. 28.2](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64B0B99F1M9L) КоАП РФ, о совершении административного правонарушения составляется протокол, за исключением случаев, предусмотренных [ст. 28.4](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64D089D19D2F4MDL), ч.ч.1 и [3 ст. 28.6](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64A0896F1MEL) указанного Кодекса.

По смыслу [ст. 28.2](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64D089D1AD2F4M2L) КоАП РФ, протокол об административном правонарушении составляется с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, в связи с этим оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств позволяющих контролировать получение информации лицом, которому такое извещение направлено.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу, на что прямо указано в [ч. 4 ст. 28.2](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AF235C8B7A1EE64D089D1AD3F4M8L) КоАП РФ.

Согласно [части 4.1 статьи 28.2](consultantplus://offline/ref=7AF2E00DA4BBFB0259F506447065114C4C60987595B88426BB0B055DF6B1865522E246B5A64CFB45j1gEU) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Таким образом, основным условием правомерности составления протокола по делу об административном правонарушении в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, является надлежащее и заблаговременное извещение этого лица о времени и месте составления протокола, а также предоставление ему возможности реализовать свои права, установленные [ст. 28.2](consultantplus://offline/ref=B79FDD43FCDD8121F7EF3C6CF4485091F8565F3DA5DA1EF6E6DA185AFF22C1CA8A3C5D4F51566CA1o5l6U) КоАП РФ.

При этом следует учитывать, что под надлежащим извещением необходимо понимать такое извещение, которое позволяет лицу заблаговременно в разумный срок узнать о месте и времени рассмотрения материалов административного дела.

Между тем, при рассмотрении настоящего дела установлено, что должностным лицом при составлении 19 декабря 2018 года протокола об административном правонарушении допущены существенные нарушения процессуальных требований [КоАП](consultantplus://offline/ref=83960D92CA522FF7A227C2203EDEB77140EEFF2078249BC21CA797A1AFF2M3L) РФ.

Так, из содержания протокола № 552/18/82004-АП об административном правонарушении усматривается, что он был составлен 19.12.2018 г. в отсутствие Прокопенко А.Ю., в отношении которой ведется производство по делу об административном правонарушении.

Пунктом 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что извещение в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда «Судебное», утвержденных приказом ФГУП "Почта России" от 31 августа 2005 года № 343.

Данные положения применимы и при извещении привлекаемого к административной ответственности лица на составление должностным лицом протокола об административном правонарушении.

Как усматривается из материалов дела Прокопенко А.Ю., 18.12.2018 г. вызывалась судебным приставом-исполнителем с помощью телефонограммы на 19.12.2018 г. в 09 час. 00 мин. в ОСП УФССП России по г. Симферополю, расположенный по адресу: «данные изъяты», для совершения исполнительских действий по исполнительному производству №6899/14/82004 (л.д. 6).

При этом, в данной телефонограмме, указано, что в случае не явки, в отношении Прокопенко А.Ю. будет составлен протокол об административном правонарушении по ст. 17.8 КоАП РФ, однако когда (конкретная дата, время), где (место составления протокола), как того требуют нормы КоАП РФ, в телефонограмме не указано.

При составлении протокола об административном правонарушении 19.12.2018 г. Прокопенко А.Ю. не присутствовала.

При этом, достоверные доказательства надлежащего извещения должностным лицом Прокопенко А.Ю. о назначении времени и места составления протоколапо делу об административном правонарушении на дату 19.12.2018 г., материалы дела не содержат.

Следует отметить, что должностное лицо не было лишено возможности заблаговременно известить Прокопенко А.Ю. о месте и времени составления протокола об административном правонарушении иным способом (не только телефонограммой).

В настоящее время утрачена возможность устранить допущенные нарушения путем возвращения протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол.

Согласно ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ 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.

Часть 3 ст. 26.2 КоАП РФ гласит, что не допускается использование доказательств по делу об административном правонарушении, полученных с нарушением закона.

При таких обстоятельствах, составление протокола об административном правонарушении 19 декабря 2018 года в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности и отсутствии доказательств его надлежащего уведомления о времени и месте совершения данного процессуального действия, является существенным нарушением процедуры привлечения к административной ответственности.

Вместе с тем, Закон обязывает должностное лицо административного органа при возникновении сомнений в получении лицом, в отношении которого ведется административное производство по делу, соответствующего извещения принять все необходимые меры, направленные на безусловное, доподлинное извещение лица о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Положения ст. 28.2 КоАП РФ, регламентирующие порядок составления протокола об административном правонарушении, предоставляют ряд гарантий защиты прав лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. Несоблюдение такого порядка органами, уполномоченными привлекать субъектов к административной ответственности, нарушает право привлекаемого лица на защиту.

Учитывая изложенное, нарушение процессуальных требований [КоАП](consultantplus://offline/ref=39EFC784D631BF06C0DE0AAC1C3849B601C67283A5BDB107D82C1FA6A0y6C1O) РФ, допущенное при составлении протокола об административном правонарушении, является существенным, влекущим нарушение права на защиту лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, и признание данного доказательства недопустимым. Такое доказательство не может быть положено в основу выводов о виновности этого лица в совершении противоправного деяния.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению, в случае отсутствия состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 24.5, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, мировой судья

**ПОСТАНОВИЛ:**

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 17.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Прокопенко Александры Юрьевны - прекратить, за отсутствием в ее действиях состава административного правонарушения.

Постановление может быть обжаловано в Центральный районный суд города Симферополя через мирового судью судебного участка №16 Центрального судебного района г. Симферополь (Центральный район городского округа Симферополя) в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Мировой судья О.А. Чепиль