**Дело № 05-0320/21/2020**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

30 сентября 2020 года город Симферополь

Мировой судья судебного участка №21 Центрального судебного района г. Симферополь (Центральный район городского округа Симферополя) Республики Крым Василькова И.С.,

рассмотрев в помещении судебного участка, расположенного по адресу: г. Симферополь, ул. Крымских Партизан №3-а, дело об административном правонарушении в отношении:

Ковалевой Ю.В., «данные изъяты»,

по ч. 25ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, с участием ее защитника – Стоцкого П.В.

**УСТАНОВИЛ:**

Как следует из Протокола об административном правонарушении от 14.08.2020г., Ковалева Ю.В. допустила административное правонарушение, выразившееся в невыполнении Предписания Государственного инспектора в Феодоссийском городском округе Республики Крым по использованию и охране земель от 04 июля 2019 г. «данные изъяты» к акту проверки от «данные изъяты» (с учетом продления исполнения Решением от 01.04.2020 г.) об устранении выявленного нарушения требований земельного законодательства Российской Федерации, выразившегося в использовании земельного участка с кадастровым номером «данные изъяты». расположенного по адресу: «данные изъяты» под размещение четырехэтажного объекта капитального строительства не в соответствии с видом разрешенного использования земельного участка - «для индивидуального жилищного строительства».

Ковалева Ю.В., извещенная надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела в судебное заседание не явилась, направила своего защитника. Защитник в судебном заседании вину в совершении правонарушения не признал, пояснил суду, что приняты все возможные и необходимые меры для надлежащего исполнения предписания по устранению земельного законодательства по изменению вида разрешенного использования данного земельного участка, но по независящим от них обстоятельствам и причинам оно не исполнено. Хотя при этом указал, что данный земельный участок Ковалева Ю.В. использует по целевому назначению, так как четырехэтажный объект капитального строительства, расположенный на данном земельном участке используется исключительно для проживания Ковалевой Ю.В. и ее семьи, а не в коммерческих целях для размещения гостиницы.

При этом защитник предоставил суду копии обращений в различные государственные органы и учреждения с целью устранения нарушения земельного законодательства, результаты рассмотрения которых также не изменили сложившуюся ситуацию.

Выслушав защитника лица, привлекаемого к административной ответственности, исследовав материалы дела и представленные доказательства, оценив их в совокупности в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ, мировой судья приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч. 25 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок предписаний федеральных органов, осуществляющих государственный земельный надзор, в том числе в отношении земель сельскохозяйственного назначения, или их территориальных органов об устранении нарушений земельного законодательства, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на должностных лиц – от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц – от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

Из материалов дела следует, что в ходе проведения 29.07.2020 года внеплановой выездной проверки должностным лицом в Феодоссийском городском округе Республики Крым по использованию и охране земель Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру Республики Крым выявлено, что Ковалева Ю.В. в установленный срок до 03.07.2020 года включительно не выполнила Предписание Государственного инспектора в Феодоссийском городском округе Республики Крым по использованию и охране земель «данные изъяты» к акту проверки от 04.07.2019 г. (с учетом продления исполнения Решением от 01.04.2020 г.) об устранении выявленного нарушения требований земельного законодательства Российской Федерации, о чем составлен Акт проверки «данные изъяты».

По факту выявленного административного правонарушения 14.08.2020 года должностным лицом в Феодоссийском городском округе Республики Крым по использованию и охране земель Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру Республики Крым в отношении Ковалевой Ю.В. составлен протокол об административном правонарушении по ч. 25 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из положений ч. 1 ст. 1.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях о совершении административного правонарушения составляется протокол, за исключением случаев, предусмотренных ст. 28.4, частями 1 и 3 ст. 28.6 указанного Кодекса.

По смыслу ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях протокол об административном правонарушении составляется с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе подставить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу (ч. 4 ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Согласно ч. 4.1 ст. 28.2 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.

Из содержания протокола об административном правонарушении следует, что он был составлен 14.08.2020 года в 15 часов 30 минут в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении Ковалевой Ю.В., но с участием ее представителя по доверенности Ковалева В.А.

Материалы дела свидетельствуют о том, что уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 29.07.2020 г. по месту жительства Ковалевой Ю.В., а именно«данные изъяты», не направлялось.

Указанное уведомление было фактически нарочно вручено представителю Ковалевой Ю.В. по доверенности — Ковалеву В.А., о чем имеется соответствующая отметка в уведомлении.

Однако, извещение представителя в отсутствие извещения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, не является основанием для вывода об извещении самого лица.

Вместе с тем, лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, является основным и самостоятельным участником производства по делу об административном правонарушении, и в его отсутствие может быть составлен административный протокол только при наличии в материалах дела достоверных сведений о том, что данное лицо было надлежащим образом извещено о месте и времени составления протокола.

Следовательно, хотя присутствие лица при составлении протокола и не является обязательным, у должностного лица компетентного органа должны быть достоверные данные о его надлежащем извещении, чтобы при осуществлении производства по делу было обеспечено соблюдение необходимых процессуальных гарантий прав лица, в отношении которого решается вопрос о возбуждении дела об административном правонарушении.

В связи с чем, извещение о составлении административного протокола представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, не освобождает должностное лицо от обязанности известить о месте и времени составления протокола само лицо, привлекаемое к административной ответственности.

При указанных обстоятельствах, составление протокола об административном правонарушении в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, при отсутствии доказательств его надлежащего уведомления о времени и месте совершения данного процессуального действия, является существенным нарушением процедуры привлечения Ковалевой Ю.В. к административной ответственности, нарушает право привлекаемого к ответственности лица на защиту.

В соответствии со ст.28.1 КоАП Российской Федерации протокол является основной формой фиксации доказательств по делам об административных правонарушениях, в связи с чем, законодателем подробно регламентирована процедура его составления. При нарушении установленной процедуры протокол не может рассматриваться в качестве доказательства по делу в силу ч.3 ст.26.2 КоАП Российской Федерации. Доказательство должно обладать свойствами относимости и допустимости.

Несоблюдение процессуального порядка получения доказательства делает его недопустимым.

На основании изложенного, принимая во внимание положения статьи 1.6 КоАП Российской Федерации, составленный при вышеуказанных обстоятельствах административный протокол нельзя признать допустимым доказательством, а факт совершения вменённого Ковалевой Ю.С. правонарушения нельзя признать доказанным.

В пункте 17 Постановления Президиума ВАС РФ от 27.01.2003 года № 2 указано, что положения ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, регламентирующие порядок составления протокола об административном правонарушении, предоставляют ряд гарантий защиты прав лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении.

Таким образом, суду при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности необходимо проверять соблюдение положений ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, направленных на защиту прав лиц, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, имея в виду, что их нарушение может являться основанием для отказа в удовлетворении требования органа о привлечении к административной ответственности.

В соответствии с ч. 2 ст. [50 Конституции](http://sudact.ru/law/konstitutsiia/#l9OZSInLd9K) РФ в ч. 3 ст. [26.2 КоАП](http://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-26/statia-26.2/) РФ указано, что не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

Исследовав материалы дела и доказательства, подтверждающие установленные мировым судьёй обстоятельства, оценив их в совокупности, мировой судья приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемом деле состава административного правонарушения, так как в материалах дела отсутствуют надлежащие доказательства законности в отношении Ковалевой Ю.В. возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 25 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п.2 ч.1 ст. 24.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В соответствии с ч.2 ст. 29.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, предусмотренных [статьей 24.5](consultantplus://offline/ref=B8EFEC64582ADE6EBE962B5594E7993A67E6A636598891735AD2C2DA4234F0F9C14D081295BE1693x0X1T) настоящего Кодекса, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

При таких обстоятельствах, учитывая все вышеизложенные обстоятельства, мировой судья считает необходимым прекратить дело об административном правонарушении за отсутствием в действиях Ковалевой Ю.В. состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 25 ст. 19.5 КоАП РФ.

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 ч. 25 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Ковалевой Ю.В. - прекратить на основании п.2 ч.1 ст. 24.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях, за отсутствием в его действиях состава административного правонарушения.

Постановление может быть обжаловано в Центральный районный суд города Симферополя через мирового судью судебного участка №21 Центрального судебного района г. Симферополь (Центральный район городского округа Симферополя) в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

**Мировой судья И.С. Василькова**