**Дело № 05-0344/21/2018**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

14 декабря 2018 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:

Софу Асана Бекировича, «данные изъяты»,

по ч. 26 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**УСТАНОВИЛ:**

Как усматривается из Протокола об административном правонарушении от 24.10.2018г. РФ Софу А.Б. допустил административное правонарушение по ч.26 ст. 19.5 КоАП, выразившееся в повторном в течение года невыполнении Предписания Управления государственного земельного надзора, землеустройства и мониторинга Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру Республики Крым от 16 мая 2018 г. об устранении выявленного нарушения требований земельного законодательства Российской Федерации, выразившегося в использовании земельного участка с кадастровым номером №«данные изъяты» площадью 705 кв. м, по адресу: «данные изъяты», не по целевому назначению в соответствии с его принадлежностью его к категории земли и разрешенным использованием - в срок до 16.09.2018 г.

Софу А.Б. и его защитник Софу Э.А (допущенный в качестве такового по устному ходатайству лица) в судебном заседании вину в совершении данного правонарушения не признали, пояснили, что приняты все возможные и необходимые меры для надлежащего исполнения предписания по устранению земельного законодательства.

При этом представили суду копии обращений в различные государственные органы и учреждения с целью устранения допущенного нарушения земельного законодательства, результаты рассмотрения которых также не изменили сложившуюся ситуацию. Тем самым, предписание органа земельного надзора не исполнено.

Выслушав лицо, привлекаемое к административной ответственности, его защитника, исследовав материалы дела и представленные доказательства, оценив их в совокупности в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ, мировой судья приходит к 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.

Повторное в течение года совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 25 настоящей статьи, - влечет административную ответственность по ч. 26 ст. 19.5 КоАП РФ.

Так, из материалов дела следует, что в ходе проведения 24.10.2018 года внеплановой выездной проверки должностным лицом Управления государственного земельного надзора, землеустройства и мониторинга Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру Республики Крым выявлено, что Софу А.Б. в установленный срок до 16.09.2018 года не выполнил Предписание государственного инспектора Республики Крым по использованию и охране земель от 16.05.2018 года об устранении выявленного нарушения требований земельного законодательства Российской Федерации, о чем составлен Акт проверки № 979/2 от 24.10.2018 г.

Ранее 26.06.2018 г. Постановлением мирового судьи судебного участка № 21 Центрального судебного района Софу А.Б. был привлечен к административной ответственности по ч. 25 ст. 19.5 КоАП РФ.

По факту выявленного 24.10.2018 года административного правонарушения, должностным лицом Управления государственного земельного надзора, землеустройства и мониторинга Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру Республики Крым в отношении Софу А.Б. составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 26 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 которых 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 24.10.2018 года в 15 часов 05 минут в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, Софу А.Б.

Согласно извещению о проведении проверки соблюдения земельного законодательства и о возможном составлении протокола об административном правонарушении от 17.10.2018 года, Софу А,Б. необходимо присутствовать 18.10.2018 года с 11 часов 00 минут по 15 часов 30 минут по адресу: Республика Крым, г. Симферополь, ул. М. Жукова, д. 10, для проведения мероприятий по государственному земельному надзору и составлении протокола об административном до 17 часов 00 минут, этого же дня, в случае выявления по результатам проверки состава административного правонарушения предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях: ч. 1, 2 ст. 19.4.1; ч. 25 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Если проверка будет окончена в иной день, в течение установленного Распоряжением срока проведения проверки и по результатам оформления проверки будут установлены факты нарушений требований земельного законодательства, ответственность за совершение которых предусмотрена вышеприведенными статьями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, соответствующие протокол и протоколы об административном правонарушении будут составляться 24.10.2018 года в 15 часов 00 минут по адресу: Республика Крым, г. Симферополь, ул. Кечкеметская, д. 198, 2-й этаж, каб. № 206.

Вместе с тем, указанное извещение не может являться надлежащим, поскольку не содержит сведений о том, по факту какого конкретно правонарушения вызывалось лицо, в отношении которого вдаётся производство по делу, а также указания на конкретную дату, время и место составления протокола об административном правонарушении.

Надлежащее извещение лица, привлекаемого к административной ответственности, о времени и месте составления протокола является нарушением порядка привлечения к административной ответственности, поскольку привлекаемое лицо в таком случае лишается предоставленных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях гарантий защиты.

При таких обстоятельствах протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 26 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составлен в отношении Софу А.Б., в его отсутствие с нарушением требований, предусмотренных ст. 28.2 названного Кодекса. Лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении, не были созданы необходимые условия для реализации права на непосредственное участие при составлении протокола об административном правонарушении.

Указанное нарушение является существенным, влекущим нарушение права на защиту лица, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с ч. 1 ст. 26.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

На основании изложенного, мировой судья приходит к выводу о том, что указанный недостаток протокола об административном правонарушении является существенным и влекущим недопустимость протокола как доказательства.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» содержит разъяснения по данному вопросу.

Существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в части 2 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и иных сведений в зависимости от их значимости для конкретного дела.

В Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях указано, что использование доказательств, полученных с нарушением закона, не допускается.

Согласно п. 2 ч. 4 ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении или вынесении прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении.

Таким образом, так как при составлении протокола об административном правонарушении были допущены государственным инспектором Республики Крым по использованию и охране земель нарушения прав лица, привлекаемого к административной ответственности, то протокол об административном правонарушении не может считаться доказательством по делу о привлечении к административной ответственности.

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.

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 порядка возбуждения в отношении Софу А.Б. дела об административном правонарушении, предусмотренной ч. 26 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п.2 ч.1 ст. 24.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушенияхпроизводство 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 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 Софу А.Б. состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 26 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. 26 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Софу Асана Бекировича - 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**