6

Дело №5-53-7/2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

11 января 2019 г. пгт. Кировское

Мировой судья судебного участка №53 Кировского судебного района адрес Кувшинов И.В., рассмотрев дело об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.17.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении

Мустафаева ..., паспортные данные, гражданина ..., зарегистрированного и проживающего по адресу: адрес, ... и паспортные данные,

установил:

Согласно протоколу об административном правонарушении, дата в время час. установлено, что по адресу: адрес,

адрес, Мустафаев Д.С.-Б. реализовывал спиртосодержащую продукцию, а именно водку ... свободная реализация которой запрещена законом, чем нарушил положения ст.11 Федерального закона от 22 ноября 1995 г. №171-ФЗ

«О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции».

В судебном заседании Мустафаев Д.С.-Б. пояснил, что хранил в магазине «Продукты» спиртные напитки, которые продавал по просьбе жителей села.

Защитник-адвокат Бытыров К.С., не оспаривая факт реализации

Мустафаевым Д.С.-Б. спиртосодержащей продукции, просил переквалифицировать действия Мустафаева Д.С.-Б. на ч.1 ст.14.1 КоАП РФ, поскольку Мустафаев Д.С.-Б. не является индивидуальным предпринимателем, в магазине «Продукты» не трудоустроен.

Допрошенная в качестве свидетеля старший инспектор ГИАЗ ОМВД России по адрес фио показала, что по сообщению сотрудников отдела по борьбе с экономической преступностью и противодействию коррупции МВД по адрес, выявивших факт реализации Мустафаевым Д.С.-Б. спиртосодержащей продукции, был составлен протокол об административном правонарушении по ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ, при этом эксперт заключения о том, является ли изъятая продукция алкогольной или спиртосодержащей пищевой продукцией, не давал.

Исследовав материалы дела, выслушав объяснения Мустафаева Д.С.-Б., адвоката Батырова К.С. и показания свидетеля фио, прихожу к следующим выводам.

В силу ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением является противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со ст.24.1 КоАП РФ 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.

Согласно ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ административным правонарушением признаётся розничная продажа алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции физическим лицом (за исключением физического лица, состоящего в трудовых отношениях с организацией, имеющей лицензию на розничную продажу алкогольной продукции, либо с организацией, не имеющей лицензии на розничную продажу алкогольной продукции, либо с лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальным предпринимателем), осуществляющим розничную продажу пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, либо с сельскохозяйственным товаропроизводителем (индивидуальным предпринимателем, крестьянским (фермерским) хозяйством), признаваемым таковым в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. №264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства» и осуществляющим розничную продажу произведённых им вина, игристого вина (шампанского), и непосредственно осуществляющего реализацию алкогольной и спиртосодержащей продукции по договору розничной купли-продажи), если это действие не содержит уголовно наказуемого деяния.

Согласно п.п.3, 4, 7 ст.2 Федерального закона от 22 ноября 1995 г. №171-ФЗ

«О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» к спиртосодержащей продукции относятся пищевая или непищевая продукция, спиртосодержащие лекарственные препараты, спиртосодержащие медицинские изделия с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции; спиртосодержащей пищевой продукцией является пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведённого из пищевого сырья, более 0,5 процента объема готовой продукции; алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Как следует из заключения эксперта №9/257 от дата, представленные на экспертизу жидкости из двух стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на водку «FINSKYA silver vodka водка Финская серебро» производства наименование организации, из двух стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на водку «ХОРТИЦЯ Платинум классическая», из четырёх стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на Российский коньяк выдержанный «КВ» «ЛЕЗГИНКА» производства наименование организации, из двух полимерных бутылок вместимостью по 0,95 дм3 без оформления являются спиртосодержащими (содержат этиловый спирт).

Объёмная доля этилового спирта в представленных на экспертизу жидкостях составила: из двух стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на водку «FINSKYA silver vodka водка Финская серебро» - 34,6 процентов; из двух стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на водку «ХОРТИЦЯ Платинум классическая» - 34,6 процентов и 34,5 процентов; из четырёх стеклянных бутылок вместимостью по 0,5 дм3 с оформлением на Российский коньяк выдержанный «КВ» «ЛЕЗГИНКА» - 34,5 процентов, 34,5 процентов, 36,4 процентов, 36,4 процентов; из двух полимерных бутылок вместимостью по 0,95 дм3 без оформления – 10,6 процентов (л.д.38-46).

При этом информация о том, что представленные на исследование жидкости относятся к алкогольной или спиртосодержащей пищевой продукции, на которые распространяются требования нормативных и технических документов, действующие на территории РФ, в вышеуказанном заключении отсутствует.

В связи с чем, отнести реализованную Мустафаевым Д.С.-Б. спиртосодержащую жидкость к алкогольной и (или) спиртосодержащей пищевой продукции не представляется возможным.

В соответствии со ст.1 Федерального закона от 2 января 2000 г. №29-ФЗ

«О качестве и безопасности пищевых продуктов» под пищевыми продуктами понимаются продукты в натуральном или переработанном виде, употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутилированная питьевая вода, алкогольная продукция (в том числе пиво), безалкогольные напитки, жевательная резинка, а также продовольственное сырьё, пищевые добавки и биологически активные добавки.

Согласно ст.3 указанного Федерального закона от 2 января 2000 г. №29-ФЗ в обороте могут находиться пищевые продукты, материалы и изделия, соответствующие требованиям нормативных документов и прошедшие государственную регистрацию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. Не могут находиться в обороте пищевые продукты, материалы и изделия, которые не соответствуют требованиям нормативных документов.

В силу ст.11 Федерального закона от 22 ноября 1995 г. №171-ФЗ

«О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» производство и оборот алкогольной продукции (за исключением розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи) и производство и оборот (за исключением розничной продажи) спиртосодержащей пищевой продукции осуществляются организациями. Производство вина, игристого вина (шампанского) из собственного винограда, их хранение, поставки и розничную продажу вправе осуществлять сельскохозяйственные товаропроизводители.

В соответствии со ст.14.2 КоАП РФ административным правонарушением признаётся незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством, за исключением случаев, предусмотренных ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ.

Следовательно, незаконная продажа Мустафаевым Д.С.-Б. спиртосодержащей жидкости, имевшая место дата примерно в время час. по адресу: адрес, образует объективную сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ст.14.2 КоАП РФ.

При таких обстоятельствах, оснований полагать, что дата

Мустафаев Д.С.-Б. совершил административное правонарушение, предусмотренное

ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ, не имеется, поскольку в материалах дела отсутствует информация о том, что реализованная Мстафаевым Д.С.-Б. спиртосодержащая жидкость относится к алкогольной и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, также не представлено доказательств того, что Мустафаев Д.С.-Б. является лицом, осуществляющим розничную продажу пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, либо произведённого сельхозпроизводителем вина, игристого вина (шампанского).

Согласно правовой позиции, изложенной в п.20 постановления 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», если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершённого правонарушения, то судья вправе переквалифицировать действия (бездействие) лица, привлекаемого к административной ответственности, на другую статью (часть статьи) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовой объект посягательства, в том числе и в случае, если рассмотрение данного дела отнесено к компетенции должностных лиц или несудебных органов, при условии, что назначаемое наказание не ухудшит положение лица, в отношении которого ведётся производство по делу.

Санкция ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ для лиц, совершивших административное правонарушение, предусмотренное этой нормой, влечёт наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до сумма прописью с конфискацией алкогольной и спиртосодержащей продукции, тогда как санкция ст.14.2 КоАП РФ влечёт наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до сумма прописью с конфискацией предметов административного правонарушения или без таковой.

Таким образом, переквалификация действий Мустафаева Д.С.-Б. с ч.1 ст.14.17.1 КоАП РФ на ст.14.2 КоАП РФ не повлечёт ухудшение положения лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении.

В то же время составы административных правонарушений, предусмотренные ч.1 ст.14.17.1 и ст.14.2 КоАП РФ, имеют единый родовой объект посягательства.

Вина Мустафаева Д.С.-Б. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст.14.2 КоАП РФ, подтверждается исследованными в судебном заседании доказательствами:

- протоколом об административном правонарушении №РК-телефон от дата

дата, в котором Мустафаев Д.С.-Б. после разъяснения ему прав и обязанностей, предусмотренных ст.25.1 КоАП РФ и ст.51 Конституции РФ, факт реализации спиртосодержащей жидкости не отрицал, указал, что с «протоколом согласен» (л.д.2);

- рапортом оперативного дежурного ОМВД России по адрес

фио от дата о выявлении факта реализации в адрес по адрес спиртосодержащей продукции (л.д.12);

- протоколом осмотра места происшествия от дата и фототалицей к нему (л.д.13-20);

- протоколом изъятия вещей и документов от дата (л.д.32);

- заключением эксперта №9/257 от дата (л.д.38-49).

Оценивая имеющиеся в материалах дела об административном правонарушении письменные документы, нахожу их, в том числе по содержанию, непротиворечивыми, полученными в соответствии с требованиями действующего законодательства, при этом достоверность вышеуказанных документов сомнений не вызывает, в связи с чем, в соответствии с требованиями ст.26.2 КоАП РФ и положениями ст.26.11 КоАП РФ, признаю их доказательствами по делу об административном правонарушении.

В связи с чем считаю доказанной вину Мустафаева Д.С.-Б. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст.14.2 КоАП РФ, то есть в совершении незаконной продажи товаров, свободная реализация которых ограничена законодательством, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 14.17.1 настоящего Кодекса.

Согласно ч.2 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Мустафаевым Д.С.-Б. совершено административное правонарушение в области предпринимательской деятельности, ранее он к административной ответственности не привлекался, официально не трудоустроен, женат, на иждивении имеет двоих несовершеннолетних детей.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаю в соответствии с ч.2 ст.4.2 КоАП РФ совершение Мустафаевым Д.С.-Б. правонарушения впервые, и ... и паспортные данные.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, в силу санкции, предусмотренной за совершённое правонарушение, предусмотренное ст.14.2 КоАП РФ, считаю необходимым назначить Мустафаеву Д.С-.Б. административное наказание в виде административного штрафа без конфискации предметов административного правонарушения.

В силу статьи 25 Федерального закона от 22 ноября 1995 г. №171-ФЗ

«О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» изъятию из незаконного оборота подлежит алкогольная продукция, в случае если она реализуется без соответствующих лицензий и маркировки. Статьей 26 названного закона оборот указанной алкогольной продукции запрещается. Принимая во внимание положения вышеприведенных норм права, и конкретные обстоятельства дела прихожу к выводу о том, что изъятая спиртосодержащая жидкость подлежит уничтожению.

Обстоятельства, предусмотренные ст. 24.5 КоАП РФ, исключающие производство по делу, отсутствуют.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст.29.9, 29.10 КоАП РФ,

постановил:

признать Мустафаева, паспортные данные, зарегистрированного и проживающего по адресу: адрес, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст.14.2 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 1500 (одна тысяча пятьсот) рублей без конфискации предметов административного правонарушения.

Штраф подлежит уплате по следующим реквизитам: Отделение по адрес ЦБ РФ, счёт №40101810335100010001, БИК – телефон, КБК – 18811608010016000140, КПП – телефон, ОКТМО – телефон, ИНН – телефон, получатель УФК (ОМВД России по адрес),

УИН 18880491180002244830.

Изъятая спиртосодержащая жидкость, находящая на хранении в ОМВД России по адрес по актам-приёма передачи вещей и документов на хранение №61 и №63 от дата и дата по вступлению настоящего постановления в законную силу подлежит уничтожению в установленном порядке.

Исполнение постановления в части изъятой спиртосодержащей продукции поручить ОМВД России по адрес.

Разъяснить Мустафаеву Д.С.-Б., что мера наказания в виде штрафа должна быть исполнена лицом, привлечённым к административной ответственности, в течение 60 дней со дня вступления постановления в законную силу. Квитанция об оплате штрафа предоставляется в суд. Не уплата штрафа образует самостоятельный состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.20.25 КоАП РФ.

Постановление может быть обжаловано в Кировский районный суд адрес в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления через судью, которым вынесено постановление по делу.

Мировой судья И.В.Кувшинов