Дело № 5-59-49/2019

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г. Красноперекопск 22 февраля 2019 г.

Мировой судья судебного участка № 59 Красноперекопского судебного района Республики Крым, адрес: 296002, Российская Федерация, Республика Крым, г. Красноперекопск, микрорайон 10, дом 4, Сангаджи-Горяев Д.Б., при секретарях судебного заседания Синюченко А.А., Кулик Н.В., Оконовой Д.Б., рассмотрев в открытом судебном заседании дело об административном правонарушении, предусмотренном ст. 5.59 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении

<данные изъяты> Палей С.Г., <персональные данные>, ранее не привлекавшегося к административной ответственности,

**у с т а н о в и л :**

12 февраля 2019 г. Красноперекопским межрайонным прокурором Республики Крым вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 5.59 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении <данные изъяты> Палей С.Г.

В постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении указывается, что 13 ноября 2018 г. в администрацию города Красноперекопска Республики Крым поступило заявление индивидуального предпринимателя Т.Ю.Ю. по вопросу оплаты по муниципальному контракту и по иным вопросам. В нарушение требований ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» <данные изъяты> Палей С.Г., являясь должностным лицом, наделенным организационно-распорядительными функциями и осуществляющим публично значимые функции, несвоевременно рассмотрел указанное заявление индивидуального предпринимателя Т.Ю.Ю. Датой совершения административного правонарушения является 14 декабря 2018 г.

<данные изъяты> Палей С.Г., надлежаще извещенный о времени и месте рассмотрения дела, в суд не явился. Учитывая положения ч. 2 ст. 25.1, ст. 25.15 КоАП РФ, мировой судья счёл возможным рассмотреть дело в отсутствие Палей С.Г., поскольку его неявка не препятствует всестороннему, полному и объективному выяснению всех обстоятельств дела. Ранее в судебном заседании лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, Палей С.Г. суду пояснил, что при составлении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении нарушены его права, а именно, он не извещен о времени и месте составления постановления от 12.02.2019, в постановлении не указаны владеет ли он языком, на котором ведётся производство по делу, свидетели и потерпевший, объяснения лица, в отношении которого ведётся производство по делу. В постановлении отсутствуют анализ его пояснений, данных им при составлении 30 января 2019 г. первого постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, а также сведения об неуважительности неявки 12 февраля 2019 г.

Прокурор Воронкова Н.Ю. в судебном заседании пояснила, что вина <данные изъяты> Палей С.Г. подтверждается собранными по делу доказательствами, последний был надлежащим образом извещен о составлении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, его права соблюдены, просила признать его виновным в совершении административного правонарушения.

Выслушав лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, заключение прокурора, исследовав материалы дела, прихожу к выводу о прекращении производства по делу по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 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 статье 26.1 КоАП РФ при разбирательстве по делу об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а именно: наличие события административного правонарушения; виновность лица в совершении административного правонарушения; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

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 не иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

В силу ч. 1 ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Согласно частям 1 - 3 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.

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. Не допускается использование доказательств по делу об административном правонарушении, полученных с нарушением закона.

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях установлен порядок привлечения к административной ответственности, который является обязательным для органов и должностных лиц, рассматривающих дело об административном правонарушении.

На основании ч. 2 ст. 28.4 КоАП РФ о возбуждении дела об административном правонарушении прокурором выносится постановление, которое должно содержать сведения, предусмотренные статьей 28.2 настоящего Кодекса.

По смыслу положений, содержащихся в ст. 28.2 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении должен быть составлен в присутствии привлекаемого к ответственности физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, которым разъясняются их права и обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом, о чем делается запись в протоколе.

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.

Извещение лиц, участвующих в производстве по делу об административном правонарушении, осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 25.15 КоАП РФ. В частности, извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства.

Системный анализ положений ст. 25.1, ст. 28.2 и ст. 28.4 КоАП РФ позволяет сделать вывод о том, что должностное лицо при составлении протокола об административном правонарушении обязано известить (уведомить) лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, о факте, времени и месте составления названного протокола в целях обеспечения ему возможности реализовать гарантии, предусмотренные ст. 25.1 КоАП РФ, и у должностного лица должны быть достоверные данные о его надлежащем извещении. При этом закон 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 связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому такое извещение направлено.

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 25.15 КоАП РФ, извещения, адресованные гражданам, в том числе должностным лицам, направляются по месту их жительства.

Как усматривается из материалов дела и подтверждается пояснениями участников производства по делу, постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 12 февраля 2019 г. составлено Красноперекопским межрайонным прокурором в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, – <данные изъяты> Палей С.Г.

Между тем, материалы дела не содержат сведений о направлении извещения о времени и месте составления постановления по месту жительства Палей С.Г.

Из пояснений прокурора Воронковой Н.Ю. следует, что 7 февраля 2019 г. Палей С.Г. извещён повесткой по месту исполнения должностных обязанностей (л.д. 86).

В повестке от 7 февраля 2019 г., адресованной <данные изъяты> Палей С.Г., указывается о необходимости явки последнего 12 февраля 2019 г. к 9 часам 00 минутам в Красноперекопскую межрайонную прокуратуру в кабинет № 7 к старшему помощнику Красноперекопского межрайонного прокурора Воронковой Н.Ю. для получения и ознакомления с постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении.

Из буквального толкования указанной повестки следует, что <данные изъяты> Палей С.Г. вызывался в прокуратуру для получения и ознакомления с уже составленным постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении.

Следовательно, данные, которые могли бы свидетельствовать о том, что <данные изъяты> Палей С.Г. надлежащим образом извещен о дате, времени и месте составления в отношении него постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, в материалах дела отсутствуют.

Тем самым лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, оказалось лишенным предоставленных законом гарантий защиты его прав, поскольку не могло квалифицированно возражать и давать объяснения по существу составленного процессуального акта.

В соответствии с ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ в протоколе об административном правонарушении должны указываться сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела.

В абзаце 2 пункта 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъясняется, что существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, и иных сведений в зависимости от их значимости для данного конкретного дела об административном правонарушении (например, отсутствие данных о том, владеет ли лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, языком, на котором ведется производство по делу, а также данных о предоставлении переводчика при составлении протокола и т.п.).

Постановление прокурора от 12 февраля 2019 г. о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 5.59 КоАП РФ, в отношении <данные изъяты <Палей С.Г. >> не содержит данных о свидетелях и потерпевшем, о том, владеет ли лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, языком, на котором ведется производство по делу.

Таким образом, при составлении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении допущены существенные процессуальные нарушения требований, предусмотренных частями 3, 4 ст. 28.2 КоАП РФ, что повлекло нарушение права <данные изъяты> Палей С.Г. на защиту.

Согласно ч. 3 ст. 26.2 КоАП РФ не допускается использование доказательств по делу об административном правонарушении, если указанные доказательства получены с нарушением закона.

На основании вышеизложенного постановление о возбуждении дела об административном правонарушении подлежит признанию недопустимым доказательством по настоящему делу об административном правонарушении, так как составлено с нарушением требований названного Кодекса.

Учитывая, что постановление о возбуждении дела об административном правонарушении является необходимым правовым основанием для привлечения лица к административной ответственности, признание указанного постановления недопустимым доказательством, основания для привлечения должностного лица к административной ответственности отсутствуют.

На основании п. 1 ч. 1.1 ст. 29.9 КоАП РФ постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ.

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 при отсутствии состава административного правонарушения.

С учётом изложенного, руководствуясь ст. 29.9 – 29.11 КоАП РФ, мировой судья

**п о с т а н о в и л :**

производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 5.59 КоАП РФ, в отношении <данные изъяты> Палей С.Г. прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

 Постановление может быть обжаловано или опротестовано в Красноперекопский районный суд Республики Крым в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления через судебный участок № 59 Красноперекопского судебного района Республики Крым.

 Мотивированное постановление составлено 22 февраля 2019 г.

Мировой судья (подпись) Д.Б. Сангаджи-Горяев

*«СОГЛАСОВАНО»*

Мировой судья:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Д.Б. Сангаджи-Горяев

 «\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2019 г.