Дело № 5-61-415/2019

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

16 октября 2019 года п. Ленино

 Мировой судья судебного участка №61 Ленинского судебного района (Ленинский муниципальный район) Республики Крым Казарина Инна Владимировна, рассмотрев в открытом судебном заседании административный материал, поступивший из Территориального отдела по г. Керчи и Ленинскому району Межрегионального Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Крым и городу Федерального значения Севастополю о привлечении к административной ответственности должностное лицо –

|  |  |
| --- | --- |
|  | **Шакирова Павла Игоревича**, (данные изъяты) |

за совершение правонарушения, предусмотренного ст.15.12 ч.4 КоАП РФ, -

УСТАНОВИЛ:

 Согласно протокола об административном правонарушении ОМВД России по Ленинскому району (данные изъяты) произведен осмотр нестационарного торгового объекта – магазин «Продукты», который принадлежит (данные изъяты) , где было выявлено нарушение оборота табачной продукции.

 В магазине «Продукты» в обороте (реализации) находилась табачная продукция – сигареты без специальных акцизных марок, что является нарушением ст. 18 Технического Регламента Таможенного Союза 035/2014 «Технический регламент на табачную продукцию». Без специальной акцизной марки реализовывались (данные изъяты)

 Протоколом осмотра места происшествия и объяснениями продавца (данные изъяты) , объяснениями доверенного лица (данные изъяты) подтверждается факт оборота вышеуказанной табачной продукции. Продавец (данные изъяты)

 **Шакиров П.И. в судебное заседание не явился**. О дне, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом. Направил в суд своих защитников: по доверенности (данные изъяты)

 **Защитники** (данные изъяты) просили суд прекратить производство по делу о привлечении к административной ответственности должностного лица (данные изъяты) так как субъектом правонарушения является продавец (данные изъяты) ., которая неоднократно предупреждалась о том, что торговать в магазине запрещенной к обороту продукцией нельзя, однако свои обязательства не исполнила и самовольно осуществила реализацию сигарет, на которых отсутствуют акцизные марки. (данные изъяты) имеет лицензию на торговлю табачной продукцией, однако сигаретами (данные изъяты) не торгует. Поэтому продажа сигарет без акцизных марок – прямая вина продавца (данные изъяты) , которая и должна нести ответственность. О том, что это её сигареты и она осуществляла торговлю (данные изъяты) подтверждает в своих объяснениях, которые были у нее отобраны сотрудником полиции. При проведении проверки (данные изъяты)не присутствовал.

 **Защитник** (данные изъяты) предоставила суду ходатайство о прекращении производства по делу, ввиду отсутствия состава административного правонарушения. Из ходатайства следует, что факт прямого умысла Шакирова П.И. на совершение административного правонарушения материалами дела не подтвержден, поскольку (данные изъяты). подтвердила в своих объяснениях, что самостоятельно и без ведома работодателя приобрела данную контрафактную продукцию с целью сбыта на своем рабочем месте, работодатель Шакиров П.И. указанных распоряжений не давал, о принятом решении (данные изъяты) приобрести и реализовать контрафактную продукцию не знал. Индивидуальный предприниматель Шакиров П.И. предпринял все необходимые и зависящие от его деятельности меры по соблюдению норм и требований действующего законодательства Российской Федерации в области реализации табачной продукции, а также при приеме на работу продавца (данные изъяты) разъяснил последней о невозможности осуществления торговли контрафактной продукции, т.е продукции, не имеющей маркировки или нанесения информации, предусмотренной законодательством РФ, в случае, если такая маркировка или нанесение информации обязательны.

 **Допрошенная в судебном заседании** (данные изъяты) **показала суду**, что работает у ИП Шакиров продавцом в магазине «Продукты» в (данные изъяты) Поскольку в магазине осуществляется торговля сигаретами марок (данные изъяты) а мужчины заходили в магазин и спрашивали сигареты определенных марок «(данные изъяты) она решила их приобрести для дальнейшей продажи. Поэтому, когда была в (данные изъяты) , приобрела (данные изъяты). Чек от покупки сигарет у нее отсутствует. Сигареты выложила в магазине на полке на видном месте вместе с сигаретами, которыми разрешена торговля. В магазине она была одна. Зашли сотрудники полиции, произвели осмотр магазина, составили протокол, отобрали у неё объяснения. Протокол об административном правонарушении в отношении неё не составлялся.

 **Представитель Территориального отдела по г. Керчи и Ленинскому району** Межрегионального Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Крым и городу Федерального значения Севастополю по доверенности (данные изъяты) пояснил суду, что субъектом административного правонарушения является индивидуальный предприниматель, а не физическое лицо, поскольку продавец (данные изъяты) действует от имени и по поручению индивидуального предпринимателя (ИП). Все торговые операции, которые производятся на объекте, следует рассматривать, как таковые, что осуществляются от имени ИП. Нарушение законодательства должностным лицом (в данном случае незаконный оборот табачных изделий без маркировки) говорит о том, что индивидуальный предприниматель не предпринял всех действий с целью не допустить данную ситуацию. Аналогично следует рассматривать ответственность продавца, если он не пробил чек, то наказывают индивидуального предпринимателя, а не физическое лицо.

 Понятие «оборот» имеет широкую трактовку и для него нет необходимости осуществления контрольной закупки. Постановлением Правительства РФ от 14 марта 2002 г. N 157 "О подписании Соглашения о таможенном и налоговом контроле за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной, спиртосодержащей и табачной продукции на территории государств - членов Евразийского экономического сообщества" определено понятие оборота табачной продукции, под которым понимается - ввоз на территорию, вывоз с территории и перемещение через территорию государств Сторон указанных видов товаров, их приобретение, хранение, оптовая и розничная реализация.

 Вину пытаются переложить на продавца, но она осуществляла торговлю в магазине от имени ИП, поэтому и ответственность должен нести ИП Шакиров. Кроме того, «Роспотребнадзор» не может составлять протоколы о привлечении к административной ответственности физического лица. Сотрудники полиции тоже не наделены таким правом, поскольку они собирают доказательства и для составления протокола передают их в Роспотребнадзор. К административной ответственности за данное нарушение как правило привлекают индивидуального предпринимателя, как должностное лицо.

 **Допрошенный в судебном заседании** (данные изъяты) показал суду, что при проведении профилактических мероприятий был выявлен факт торговли табачными изделиями в магазине в (данные изъяты) , который принадлежит ИП Шакирову. Им был составлен протокол осмотра. Продавец сказала, что сигареты принадлежат ей, но она работала в магазине стажером и торговала продукцией индивидуального предпринимателя. Он отобрал у продавца Фоминых объяснение, затем поехали к представителю (данные изъяты) и рассказали о случившемся. Шакирова сказала, что продавец не должна осуществлять незаконную продажу сигарет и не знала о факте реализации сигарет (данные изъяты) . Ни на продавца, ни на индивидуального предпринимателя ОМВД РФ по Ленинскому району протокол об административном правонарушении не составляли, а собрали материал и направили его в «Роспотребнадзор».

 Выслушав пояснения защитников (данные изъяты) пояснения представителя Территориального отдела по г. Керчи и Ленинскому району Межрегионального Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Крым и городу Федерального значения Севастополю по доверенности (данные изъяты) изучив и исследовав материалы дела, суд пришел к выводу, что вина должностного лица индивидуального предпринимателя Шакирова П.И. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 15.12 ч.4 КоАП РФ доказана полностью и подтверждается совокупностью собранных по делу доказательств: протоколом (данные изъяты) об административном правонарушении (л.д. 36-37), постановлением от (данные изъяты) ( л.д.5), рапортом сотрудника полиции об обнаружении признаков административного правонарушения ( л.д.6), протоколом осмотра от(данные изъяты) , согласно которого за прилавком магазина «Продукты» ы коробке обнаружены сигареты без акцизных марок российского образца, а именно: (данные изъяты) . Сигареты упакованы в желтый полиэтиленовый пакет ( л.д.7-8), объяснением (данные изъяты) ( л.д.9), объяснением Шакировой О.В. ( л.д.10), договором (данные изъяты) на размещение нестационарного торгового объекта (оказания услуг), расположенного на территории муниципального образования (данные изъяты) поселения Ленинского района Республики Крым, на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности (данные изъяты) ( л.д.13-17), трудовым договором (данные изъяты)заключенным между ИП Шакировым Павлом Игоревичем и (данные изъяты) , из которого следует, что работник принимается на работу: Республика Крым, (данные изъяты), НТО в должности продавца. ( л.д.18-19), справкой о хранении изъятых 32-х пачек сигарет в ОМВД РФ по Ленинскому району ( л.д.21), уведомлением и свидетельством о постановке на учет физического лица в налоговом органе в качестве индивидуального предпринимателя ( л.д.22-23), выпиской из Единого реестра индивидуальных предпринимателей (л.д.25-29), фототаблицами ( л.д.30-32).

Суд также принимает во внимание показания (данные изъяты) а также пояснения представителя Территориального отдела по г. Керчи и Ленинскому району Межрегионального Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Крым и городу Федерального значения Севастополю по доверенности(данные изъяты) поскольку они согласовываются друг с другом и в полной мере воспроизводят обстоятельства административного правонарушения.

Пояснения защитников (данные изъяты) суд расценивает как способ защиты с целью избежания индивидуальным предпринимателем административной ответственности за продажу продавцом (данные изъяты) на его торговом объекте сигарет без специальной маркировки.

Статьей 1 Постановления Правительства РФ от 14 марта 2002 г. N 157 "О подписании Соглашения о таможенном и налоговом контроле за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной, спиртосодержащей и табачной продукции на территории государств - членов Евразийского экономического сообщества" определено понятие оборота табачной продукции, под которым понимается - ввоз на территорию, вывоз с территории и перемещение через территорию государств Сторон указанных видов товаров, их приобретение, хранение, оптовая и розничная реализация.

Технический регламент таможенного союза «Технический регламент на табачную продукцию» ТР ТС 035/2014 принят Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 12 ноября 2014 г. N 107 и устанавливает обязательные для применения и исполнения на таможенной территории Таможенного союза требования к табачной продукции, выпускаемой в обращение на таможенной территории Таможенного союза, а также требования к информации (маркировке), наносимой на потребительскую упаковку табачной продукции для обеспечения ее свободного перемещения.

Технический регламент разработан в целях защиты жизни и здоровья человека, окружающей среды, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей табачной продукции относительно ее назначения и безопасности, и распространяется на табачную продукцию, выпускаемую в обращение на таможенной территории Таможенного союза.

 Согласно п.18 на потребительскую упаковку табачной продукции наносятся специальные (акцизные, учетно-контрольные или иные) марки, исключающие возможность их подделки и повторного использования, а в соответствии с п. 34 табачная продукция перед выпуском в обращение на рынок государств-членов подлежит подтверждению соответствия в форме декларирования.

Таким образом, действия (данные изъяты) Шакирова П.И. правильно квалифицированы по ст. 15.12 ч.4 КоАП РФ как оборот табачных изделий без маркировки и (или) нанесения информации, предусмотренной законодательством Российской Федерации, в случае, если такая маркировка и (или) нанесение такой информации обязательны.

При таких обстоятельствах основания для прекращения производства по делу отсутствуют, поэтому ходатайство защитников (данные изъяты) о прекращении производства по делу удовлетворению не подлежит. Также суд опровергает доводы защитников о том, что наказание за административное правонарушение должна нести продавец, а не (данные изъяты) . Трудовой договор заключен между ИП Шакировым П.И. и продавцом (данные изъяты) на осуществление торговли в магазине в с. Красногорка, где был выявлен факт незаконной реализации сигаретами, следовательно, осуществляя продажу товаров, в том числе и сигарет без специальной маркировки, продавец (данные изъяты) действовала от имени ИП Шакирова П.И., а не от своего имени, поэтому административной ответственности подлежит не физическое лицо, а должностное лицо – ИП Шакиров П.И.

Срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

В соответствии с п. 2 ст. 4.1. КоАП РФ при назначении административного наказания ИП Шакирову П.И. суд учитывает характер совершенного правонарушения, личность лица, совершившего правонарушение, его материальное положение, степень его вины, отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств, а потому принимая во внимание то, что назначенное наказание должно быть не только карой, но и преследовать цель общей и специальной превенции, то есть должно быть необходимым и достаточным для исправления лица, совершившего правонарушение и предупреждения новых правонарушений, суд считает необходимым и достаточным для исправления правонарушителя избрать наказание в виде штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией статьи.

Поскольку сигареты не имеют специальной маркировки и находились в незаконном обороте, административное наказание в виде конфискации применено быть не может, сигареты подлежат изъятию из незаконного оборота.

 На основании изложенного, руководствуясь ст. 15.12 ч.4, ст. 29.10 КоАП РФ, суд

**ПОСТАНОВИЛ:**

 Признать виновным должностное лицо: индивидуального предпринимателя **Шакирова Павла Игоревича** в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 15.12 ч.4 КоАП РФ и назначить ему административное наказание в виде штрафа в сумме **10 000 (десять тысяч) рублей без конфискации предметов административного правонарушения.**

 **Изъять из незаконного оборота** предметы административного правонарушения(данные изъяты) , которые упакованы в желтый полиэтиленовый пакет и находятся на хранении в ОМВД РФ по Ленинскому району ( п. Ленино, ул. Энгельса, 9), **путем уничтожения**.

Сумму штрафа необходимо внести: получатель платежа: УФК по Республике Крым (Управление Роспотребнадзора по Республике Крым и г. Севастополю, л/с 0475А92080), налоговый орган: ИНН 7707832944, КПП 910201001, ОКТМО 35715000, номер счета получателя платежа: 40101810335100010001. Наименование банка: отделение по Республике Крым Центрального банка Российской Федерации БИК: 043510001, код бюджетной классификации 14111608010016000140, наименование платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия человека и законодательства в области защиты прав потребителей.

 Постановление может быть обжаловано в Ленинский районный суд Республики Крым через мирового судью в течение 10-ти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Мировой судья судебного участка №61

Ленинского судебного района

(Ленинский муниципальный район) И.В. Казарина

Республики Крым