# Дело № 5-64-109/2019

#

# П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

п. Нижнегорский 24 апреля 2019 года

 Мировой судья судебного участка № 64 Нижнегорского судебного района (Нижнегорский муниципальный район) Республики Крым Гноевой А.И.,

рассмотрев в открытом судебном заседании в отношении:

Османовой Н.А., паспортные данные, гражданки Российской Федерации, зарегистрированной по адресу: адрес, фактически проживающая по адресу: адрес,

дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.17.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

 УСТАНОВИЛ:

Согласно протоколу об административном правонарушении № ... от дата, дата, в время, Османова Н.А., находясь в помещении кафе «SSS», по адресу: адрес, осуществила продажу спиртосодержащей алкогольной продукции – «самогон» Горобей А.Ю. в количестве 200 грамм за сумма, чем нарушила положения Федерального закона от дата № 171-ФЗ, при этом в её действиях отсутствует уголовно наказуемое деяние, чем совершила административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении Османова Н.А., надлежаще извещенная о дне и времени слушания дела, в судебное заседание не явилась, представив письменное заявление в котором вину в совершении административного правонарушения полностью признала, кроме того просил рассмотреть административное дело в её отсутствие, письменных возражений и ходатайств об отложении рассмотрения дела Османовой Н.А. не заявлено.

Исследовав материалы дела, суд пришёл к выводу, что обстоятельств, исключающих производство по делу не имеется, протокол об административном правонарушении и другие материалы дела составлены правильно в соответствии с КоАП РФ и достаточны для рассмотрения по существу, ходатайств и отводов не имеется. В связи с чем, суд считает возможным рассмотреть дело в отсутствие Османовой Н.А. в судебном заседании, что не препятствует всестороннему, полному, объективному и своевременному выяснению обстоятельств дела, и разрешению его по существу, в соответствии с законом.

Кроме признания вины Османовой Н.А., её вина в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ подтверждается собранными по делу доказательствами, а именно:

- протоколом об административном правонарушении ... от дата, в котором отражены обстоятельства правонарушения;

- рапортом оперативного дежурного ОМВД России по адрес от дата;

- рапортом оперативного дежурного ДЧ ОМВД России по адрес от дата;

- протоколом осмотра места происшествия от дата, фоттаблицей, согласно которого при производстве следственного действия в помещении кафе – баре «Три-S» по адресу: адрес Османовой Н.А. были изъяты 4 пластиковых бутылки, одна стеклянная бутылка и стеклянный графин с прозрачной жидкостью с характерным запахом спиртосодержащей продукции;

- объяснением Османовой Н.А. от дата;

- объяснением Горобей А.Ю. от дата;

- постановлением о назначении судебной экспертизы материалов, веществ и изделий от дата;

- заключением эксперта № 9/231 от дата;

- объяснениями Худякова С.В. от дата;

- объяснениями Шеманского В.Е. от дата;

- объяснениями Османовой С.А.к. от дата

Протокол и остальные материалы дела об административном правонарушении в отношении Османовой Н.А. оформлены с соблюдением требований ст. 28.2, 28.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, в производстве которого находится дело, устанавливает наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ 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 дата № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства» и осуществляющим розничную продажу произведенных 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.

По смыслу ст. 129 ГК РФ товарами, свободная реализация которых запрещена, признаются объекты, изъятые из гражданского оборота. К ограниченно оборотоспособным объектам относятся объекты, реализация которых допускается по специальному разрешению и только определенным участникам оборота, при соблюдении соответствующих требований законодательства.

Федеральным законом от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» установлены правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации.

Государственное регулирование производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничение потребления (распития) алкогольной продукции осуществляются в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан, экономических интересов Российской Федерации, обеспечения безопасности указанной продукции, нужд потребителей в ней, а также в целях контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области.

В абз. 10 п. 2 ст. 18 Федерального закона от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - Федеральный закон № 171-ФЗ) закреплено положение о том, розничная продажа алкогольной продукции является одним из видов деятельности, на осуществление которой выдается лицензия.

Согласно абз. 24 п. 1 ст. 26 Федерального закона от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещается, в том числе, розничная продажа алкогольной продукции с нарушением требований статьи 16 настоящего Федерального закона.

В силу ст. 16 Федерального закона № 171-ФЗ не допускается розничная продажа алкогольной продукции без соответствующей лицензии, без сопроводительных документов в соответствии с требованиями ст. 10.2 настоящего Федерального закона, без информации, установленной п. 3 ст. 11 настоящего Федерального закона, без деклараций о соответствии, без маркировки в соответствии со ст. 12 настоящего Федерального закона.

Розничная продажа алкогольной продукции (за исключением розничной продажи пива, пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, а также вина, игристого вина (шампанского), произведенных крестьянскими (фермерскими) хозяйствами без образования юридического лица, индивидуальными предпринимателями, признаваемыми сельскохозяйственными товаропроизводителями) осуществляется организациями.

В соответствии с абзацем 10 п. 2 ст. 18 Федерального закона от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» розничная продажа алкогольной продукции является одним из видов деятельности, на осуществление которой выдается лицензия.

Согласно ст. 2 Федерального закона № 171-ФЗ спиртосодержащая продукция - пищевая или непищевая продукция, спиртосодержащие лекарственные препараты, спиртосодержащие медицинские изделия с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции (пункт 3); спиртосодержащая пищевая продукция - 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, произведенного из пищевого сырья, более 0,5 процента объема готовой продукции (пункт 4); 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 (пункт 7); спиртные напитки - алкогольная продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции и не относится к винным напиткам (пункт 9).

В соответствии со ст. 26 Федерального закона № 171-ФЗ в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещаются поставки, розничная продажа алкогольной продукции и (или) произведенной в домашних условиях продукции, содержащей этиловый спирт, физическими лицами, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом.

В силу ч. 1 ст. 11 вышеназванного Федерального закона производство и оборот алкогольной (за исключением розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи) и спиртосодержащей пищевой продукции осуществляется организациями.

Не допускается розничная продажа спиртосодержащей пищевой продукции, в том числе дистанционным способом, а также розничная продажа спиртосодержащей непищевой продукции с использованием торговых автоматов.

Таким образом, исходя из приведенных норм права, розничная продажа алкогольной продукции и спиртосодержащей пищевой продукции ограничена и допускается только по специальному разрешению определенным участникам оборота алкогольной продукции при соблюдении соответствующих требований законодательства. Физические лица не вправе осуществлять розничную продажу алкогольной продукции и спиртосодержащей пищевой продукции.

Как усматривается из материалов дела и установлено в судебном заседании, дата, в 15 час., Османова Н.А., находясь в помещении кафе «Три S», находящемся в аренде у наименование организациик., по адресу: адрес, в нарушение положений ч. 1 ст. 16 и ст. 26 Федерального закона от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» осуществила продажу спиртосодержащей алкогольной продукции – «самогон» Горобей А.Ю. в количестве 200 грамм за сумма.

На дату совершения административного правонарушения Османова Н.А. в трудовых отношениях с наименование организациик. не состояла, индивидуальным предпринимателем не являлась.

Согласно заключению эксперта от дата № 9/231 представленные на экспертизу жидкости из стеклянной бутылки, вместимостью ..., с оформлением на водку «ТАЛКА» производства наименование организации, из полимерной бутылки вместимостью ..., с оформлением на напиток безалкогольный «PEPSI» являются спиртосодержащими (содержат этиловый спирт).

Представленные на экспертизу жидкости из трех полимерных бутылок вместимостью по ... с оформлением на воду питьевую «КУЛА» являются спиртосодержащими (содержат этиловый спирт) и относятся к спиртным напиткам кустарного изготовления - самогонам.

Объемная доля этилового спирта (крепость) в представленных на экспертизу жидкостях составила:

- из стеклянной бутылки вместимостью ... с оформлением на водку «ТАЛКА», производства наименование организации - 33,7%;

- из трех полимерных бутылок вместимостью по 0,5дм3 с оформлением на воду питьевую «КУЛА» - 44,3%, 44,4%, 44,4%;

- из полимерной бутылки вместимостью 0,5дм3 с оформлением на напиток безалкогольный «PEPSI» - 37,5%.

Алкогольной продукцией признается 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 процентов 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.

Согласно ст. 1 Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов» пищевыми продуктами признаются продукты в натуральном или переработанном виде, употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутылированная питьевая вода, алкогольная продукция (в том числе пиво), безалкогольные напитки, жевательная резинка, а также продовольственное сырье, пищевые добавки и биологически активные добавки.

ГОСТ Р телефон Национальный стандарт Российской Федерации «Напитки русские традиционные на натуральном сырье» определяет, в частности, следующие термины:

- напитки русские традиционные на натуральном сырье: спиртные напитки крепостью от 1,5 до 50% об., изготовленные из этилового ректификованного спирта из пищевого сырья, исправленной воды с добавлением или без добавления зернового дистиллята, ароматных спиртов и спиртованных настоев из растительного сырья, морсов и фруктовых соков, сахара и меда;

- самогон: спиртной напиток из зернового сырья крепостью от 35 до 50% об., изготовленные путем одной или нескольких дистилляций сброженного сусла до крепости не более 80% об. таким образом, чтобы дистиллят имел аромат и вкус используемого сырья, с добавлением исправленной воды и обработкой напитка активным углем.

Исходя из содержания вышеприведенных норм, спиртосодержащие напитки домашней выработки относятся к алкогольной продукции, то есть к пищевым продуктам.

Таким образом, розничная продажа алкогольной продукции домашней выработки образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.17.1 КоАП РФ.

При этом учитывается, что согласно п. 3 ст. 1 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» действие данного Федерального закона не распространяется на деятельность физических лиц, производящих не в целях сбыта продукцию, содержащую этиловый спирт.

Соответственно, деятельность физических лиц, производящих продукцию, содержащую этиловый спирт в целях сбыта, подпадает под действие указанного Закона.

Османовой Н.А. вменяется розничная продажа крепкого спиртного напитка домашней выработки - самогона.

Факт совершения административного правонарушения и виновность Османовой Н.А. подтверждены совокупностью собранных доказательств, которым в ходе производства по делу дана надлежащая оценка на предмет допустимости, достоверности и достаточности, в соответствии с требованиями статьи 26.11 КоАП РФ.

Оценив собранные по делу доказательства в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ, а также с позиции соблюдения требований закона при их получении, мировой судья считает совокупность исследованных доказательств достаточной для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.17.1 КоАП РФ, в отношении Османовой Н.А., в связи с чем, в действиях Османовой Н.А. содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 ст. 14.17.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, - 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 сорганизацией, 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 дата № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства» и осуществляющим розничную продажу произведенных 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.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в соответствие с п. 4 ст. 29.1 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания Османовой Н.А. суд учитывает характер совершенного ею административного правонарушения, личность виновной, её имущественное положение.

К смягчающему административную ответственность обстоятельству, согласно ч. 2 ст. 4.2. КоАП РФ, суд относит признание вины в содеянном, и раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Отягчающих административную ответственность обстоятельств, не установлено.

Санкцией ч. 1 ст. 14.17.1. КоАП РФ предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа с конфискацией алкогольной и спиртосодержащей продукции.

В пункте 23.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от дата № 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях", указано, что со статьями 3.2 и 3.7 КоАП РФ конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения является видом административного наказания и может быть применена судьей при принятии решения о привлечении лица к административной ответственности и назначении административного наказания только в случае, если этот вид административного наказания предусмотрен санкцией соответствующей статьи (частью статьи) Особенной части КоАП РФ.

При этом необходимо учитывать, что изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения в случае, когда это имущество в соответствии с законом изъято из оборота либо находится в противоправном владении лица по иным причинам и на этом основании подлежит обращению в собственность государства или уничтожению, не является конфискацией, то есть видом административного наказания, и предполагает лишение лица имущества, только если последний владеет им незаконно, а также не находится в прямой зависимости от факта привлечения к административной ответственности.

Изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения в соответствии с частью 3 статьи 3.7 КоАП РФ у лиц, которые владеют данным имуществом на законных основаниях (например, в силу договора аренды), лишь на том основании, что оно используется с нарушением установленных законом требований, недопустимо. Исключением из этого правила являются случаи, прямо предусмотренные законом (например, п. 1 ст. 25 Федерального закона от дата № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции»).

Пунктом 2 статьи 25 Федерального закона № 171-ФЗ установлено, что изъятие алкогольной продукции, находящейся в незаконном обороте, осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Учитывая, что изъятие из незаконного владения лица, совершившего административное правонарушение, орудия совершения или предмета административного правонарушения, изъятых из оборота и подлежащих обращению в доход государства или уничтожению, не является конфискацией (часть 3 статьи 3.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), судья при вынесении постановления по делу об административном правонарушении в соответствии с ч. 3 ст. 29.10 КоАП РФ должен решить вопрос об этих вещах независимо от привлечения лица к административной ответственности, в том числе при вынесении постановления о прекращении производства по делу по любому основанию, указанному в ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ (пункт 28 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от дата № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

С учетом всех обстоятельств дела, данных о личности лица, привлекаемого к административной ответственности, характера общественной опасности совершенного административного правонарушения, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих административную ответственность обстоятельств, суд считает необходимым назначить Османовой Н.А. административное наказание в виде административного штрафа в размере, предусмотренной санкцией статьи с изъятием спиртосодержащей продукции, с ее последующим уничтожением в установленном порядке.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 14.17.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ, мировой судья

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Османовой Н.А. виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.17.1 ч. 1 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере сумма с конфискацией изъятой жидкости.

По вступлению постановления в законную силу, изъятые по протоколу осмотра места происшествия от дата: стеклянную бутылку вместимостью ... с оформлением на водку «ТАЛКА», производства наименование организации; две полимерные бутылки вместимостью по ... с оформлением на воду питьевую «КУЛА», содержащие спиртосодержащую продукцию, находящиеся в камере хранения вещественных доказательств ОМВД России по адрес, по вступлению постановления в законную силу - уничтожить.

Вещественное доказательство стеклянный графин, хранящийся в камере хранения вещественных доказательств ОМВД России по адрес, по вступлению постановления в законную силу, возвратить Османовой С.А.к. по принадлежности.

Штраф подлежит перечислению на следующие реквизиты: наименование получателя платежа – УФК по РК (ОМВД России по адрес л/с 04751А92490); ИНН телефон, КПП телефон, р/с 40101810335100010001; БИК телефон; ОКТМО телефон, КБК 18811630020016000140; УИН 18880491180002401200.

В соответствии со ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Оригинал платежного документа об оплате штрафа предоставить в суд.

В случае неуплаты административного штрафа в установленный законом 60-дневный срок возбуждается дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, санкция которой предусматривает назначение лицу наказания в виде административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления в Нижнегорский районный суд Республики Крым через Мирового судью судебного участка № 64 Нижнегорского судебного района (Нижнегорский муниципальный район) Республики Крым (адрес: ул. Победы, д. 20, п. Нижнегорский, Республика Крым).

Мировой судья А.И. Гноевой