1. Дело № 5-66-338/2021

УИД 91RS0016-01-2021-001019-13

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**по делу об административном правонарушении**

28 декабря 2021 года пгт. Первомайское

Мировой судья судебного участка № 66 Первомайского судебного района (Первомайский муниципальный район) Республики Крым Йова Е.В., в помещении судебного участка № 66, расположенного по адресу: Республика Крым, Первомайский район, пгт. Первомайское, ул. Кооперативная, 6, рассмотрев поступивший из ОМВД России по Первомайскому району материал о привлечении к административной ответственности **Николенко А.А.,** ПЕРСОНАЛЬНАЯ ИНФОРМАЦИЯ, зарегистрированного и проживающего по адресу: АДРЕС,

о привлечении к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ,

**УСТАНОВИЛ:**

# Согласно протоколу об административном правонарушении № … от 23.07.2021 года, Николенко А.А. 28.05.2021 года в 21 час 15 минут по адресу: АДРЕС, осуществил продажу алкогольной продукции – самогона по цене 50 рублей за 0,250 литра, которая, согласно справки об исследовании № … от 18.06.2021 года является спиртосодержащей, с объемной долей этилового спирта 46,8 %.

 Действия Николенко А.А. лицом, составившим протокол, квалифицированы по ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ как розничная продажа алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции физическим лицом.

 В судебном заседании Николенко А.А., после разъяснения прав лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 25.1 КоАП РФ, а также положений ст. 51 Конституции РФ, отводов не заявлял, вину признал, пояснил в соответствии с вышеизложенным.

Выслушав лицо, привлекаемое к административной ответственности, исследовав материалы дела, мировой судья приходит к следующему.

 Частью 1 ст.14.17.1 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за розничную продажу 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 N 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.

Пунктом 7 ст. 2 Федерального закона от 22.11.1995 года № 171-ФЗ «О Государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» определено, что 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

Согласно ст.18 ФЗ № 171-ФЗ от 22.11.1995 года «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» лицензированию подлежат виды деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, в том числе розничная продажа алкогольной продукции.

Согласно ч.1 ст.16 ФЗ от 22.11.1995 года №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 и розничная продажа алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания (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) осуществляются организациями.

 В представленном протоколе об административном правонарушении Николенко А.А. вменено то, что он осуществлял продажу спиртосодержащей продукции. При этом противоправное деяние квалифицировано по ч. 1 ст.14.17.1 КоАП РФ. Состав указанного правонарушения предусматривает ответственность за розничную продажу именно алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции физическим лицом. В то же время, вопрос об определении вида спиртсодержащей продукции, к которому относится изъятая продукция, не определен. Бесспорных доказательств того, что изъятая 28.05.2021 спиртосодержащая продукция является алкогольной и спиртосодержащей *пищевой* продукцией, материалы административного дела не содержат.

 Таким образом, следует сделать вывод о том, что Николенко А.А. не может быть привлечен к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.17.1 КоАП РФ, так как не доказан факт реализации им алкогольной или спиртсодержащей пищевой продукции.

 Согласно положениям ст. 14.2 КоАП РФ незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством, за исключением случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 14.17.1 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с конфискацией предметов административного правонарушения или без таковой.

Таким образом, действия Николенко А.А. надлежит квалифицировать по статье 14.2 КоАП РФ как незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 14.17.1 настоящего Кодекса.

 Составы административных правонарушений, предусмотренных 14.17.1 КоАП РФ и 14.2 КоАП РФ имеют единый родовой объект посягательства, следовательно, переквалификация действий Николенко А.А. возможна, что в полной мере согласуется с разъяснениями, содержащимися в п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от дата № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», и из которых следует, что переквалификация действия (бездействия) лица, привлекаемого к административной ответственности, на другую статью (часть статьи) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовой объект посягательства, возможна при условии, что назначаемое наказание не ухудшит положение лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

 Факт совершения Николенко А.А. административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.2 КоАП РФ, и его виновность, подтверждается исследованными в судебном заседании доказательствами, а именно:

протоколом об административном правонарушении № … от 23.07.2021 года;

рапортом сотрудника полиции о выявлении факта совершения административного правонарушения от 28.05.2021 года, зарегистрированным в КУСП № … от 28.05.2021 г.;

протоколом изъятия вещей от 28.05.2021 г., согласно которому в с. НАИМЕНОВАНИЕ по ул. НАИМЕНОВАНИЕ был остановлен гражданин ФИО1, у которого была обнаружена и изъята пластиковая бутылка объемом 0,5 л, без оформления, с содержимым - прозрачной жидкостью с характерным запахом спирта;

письменными объяснениями ФИО1 от 28.05.2021 года, который рассказал где и по какой цене приобрел спиртное;

письменными объяснениями ФИО2, ФИО3, ФИО4 от 29.05.2021 года;

 справкой об исследовании от 18.06.2021 г. № …, согласно выводам которой представленная на исследование жидкость из полимерной бутылки вместимостью 0,5 дм.куб., без оформления является спиртосодержащей (содержит этиловый спирт) и относится к спиртным напиткам кустарного изготовления – самогонам. Объемная доля этилового спирта (крепость) в представленной жидкости составила 46,8 %. Вопрос отнесения жидкости к пищевой продукции, алкогольной или спиртосодержащей пищевой продукции не входит в компетенцию эксперта;

письменными объяснениями Николенко А.А. от 23.07.2021 года;

сохранной распиской без номера от 27.09.2021 года НАИМЕНОВАНИЕ ОРГАНИЗАЦИИ;

справками на физическое лицо Николенко А.А. о не привлечении ранее к административной ответственности;

DVD – диском с видеозаписью.

Указанные доказательства согласуются между собой, получены в соответствии с требованиями действующего законодательства и в совокупности являются достаточными для вывода о виновности Николенко А.А. в совершении административного правонарушения.

 При вышеназванных обстоятельствах действия Николенко А.А., выразившиеся в осуществлении незаконной продажи спиртосодержащей продукции, образуют объективную сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.2 КоАП РФ, поскольку изъятая спиртосодержащая продукция реализовывалась им с нарушением требований Федерального закона от 22.11.1995 года №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (с последующими изменениями и дополнениями).

 Достоверность вышеуказанных доказательств у суда сомнений не вызывает, поскольку они последовательны, непротиворечивы и согласуются между собой, составлены в соответствии с требованиями КоАП РФ и объективно фиксируют фактические данные, поэтому суд принимает их как допустимые доказательства.

В соответствии со ст. 4.1 КоАП РФ,Т 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.

Николенко А.А. впервые совершено административное правонарушение, нарушающее охраняемые законом общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности, в настоящее время Николенко А.А. официально не трудоустроен.

Смягчающим административную ответственность обстоятельством судья признает признание им вины.

Отягчающих административную ответственность обстоятельств судьей не установлено.

Учитывая характер совершённого правонарушения, данные о личности виновного, наличие обстоятельства, смягчающего административную ответственность и отсутствие обстоятельств отягчающих административную ответственность, с целью предупреждения совершения новых правонарушений, полагаю необходимым назначить Николенко А.А. административное наказание в виде административного штрафа в пределах санкции статьи 14.2 КоАП РФ.

Обстоятельства, предусмотренные ст. [24.5](http://sudact.ru/law/doc/JBT8gaqgg7VQ/004/001/?marker=fdoctlaw#w3vQE4YFDVoT) КоАП РФ, исключающие производство по делу, отсутствуют.

Срок привлечения Николенко А.А. к административной ответственности не истёк.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Кроме того, санкция 14.2 КоАП РФ предусматривает наказание, в том числе с конфискацией предметов административного правонарушения или без таковой.

При разрешении данного вопроса судья исходит из следующего.

В соответствии с частью 3 статьи 3.7 КоАП РФ не является конфискацией изъятие из незаконного владения лица, совершившего административное правонарушение, орудия совершения или предмета административного правонарушения, изъятых из оборота либо находившихся в противоправном владении лица, совершившего административное правонарушение, по иным причинам и на этом основании подлежащих обращению в собственность государства или уничтожению.

В силу подпункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 22.11.1995 года № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» в целях пресечения незаконных производства и (или) оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также незаконного использования основного технологического оборудования для производства этилового спирта, которое подлежит государственной регистрации, изъятию из незаконного оборота на основании решений уполномоченных в соответствии с законодательством Российской Федерации органов и должностных лиц подлежат: этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция в случае, если их производство и (или) оборот осуществляются без соответствующих лицензий, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 5 статьи 20 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 25 Федерального закона № 171-ФЗ изъятые или конфискованные этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, указанные в подпунктах 1-3 пункта 1 настоящей статьи, подлежат уничтожению по решению суда в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.09.2015 года № 1027 утверждены Правила уничтожения по решению суда изъятых или конфискованных этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, указанных в подпунктах 1-3 и 8 пункта 1 статьи 25 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции».

Учитывая изложенное, мировой судья приходит к выводу о том, что изъятая и находящаяся на ответственном хранении спиртосодержащая продукция, в силу приведенных норм права, признается находящейся в незаконном обороте и поэтому подлежит направлению на уничтожение в соответствии с Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.09.2015 года № 1027.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 4.1 – 4.3, ст. 14.2, 29.7, 29.9-29.11 КоАП РФ, мировой судья

**ПОСТАНОВИЛ:**

 Признать **Николенко А.А.** виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.2 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 1 500 (одна тысяча пятьсот) рублей.

Изъятую спиртосодержащую продукцию, находящуюся на хранении в соответствии с сохранной распиской НАИМЕНОВАНИЕ ОРГАНИЗАЦИИ от 27.09.2021 года, а именно: одна пластиковая бутылка объемом 0,5 литра, уничтожить в соответствии с Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.09.2015 года № 1027.

Реквизиты для уплаты штрафа: Получатель: УФК по Республике Крым (Министерство юстиции Республики Крым); Наименование банка: Отделение Республика Крым Банка России//УФК по Республике Крым г. Симферополь; ИНН 9102013284; КПП 910201001; БИК 013510002; Единый казначейский счет 40102810645370000035; Казначейский счет 03100643000000017500; Лицевой счет 04752203230 в УФК по Республике Крым; Код Сводного реестра 35220323; КБК: 828 1 16 01143010002140, ОКТМО: 35635000, УИН 0.

Разъяснить, что в соответствии со ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Документ, свидетельствующий об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет судье, в орган, должностному лицу, вынесшим постановление.

 Неуплата административного штрафа в указанные сроки влечет наложение 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 (ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ).

 Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, лично. В случае уплаты штрафа иными лицами (третьими лицами) за лицо, привлеченное к административной ответственности, обязательство по уплате административного штрафа не будет считаться исполненным.

 Постановление может быть обжаловано в Первомайский районный суд Республики Крым в течение 10 суток со дня его вручения или получения копии постановления, через мирового судью судебного участка № 66 Первомайского судебного района Республики Крым или непосредственно в Первомайский районный суд Республики Крым.

Мировой судья