7

Резолютивная часть постановления оглашена дата.

Мотивированное постановление изготовлено дата.

Дело № 5-89-145/2021

УИД: 91MS0089-телефон-телефон

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

дата адрес

Мировой судья судебного участка № 89 Феодосийского судебного района (городской адрес) адрес фио,

при секретаре судебного заседания фио,

с участием помощника прокурора адрес фио,

лица, привлекаемого к административной ответственности фио,

рассмотрев дело об административном правонарушении о привлечении к административной ответственности:

фио, паспортные данные, гражданки Российской Федерации, являющейся главным специалистом Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес, зарегистрированной и проживающей по адресу: адрес,

в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ, -

У С Т А Н О В И Л:

фио, будучи главным специалистом Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес, совершила несоблюдение должностными лицами федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление муниципального контроля, либо государственных или муниципальных учреждений, осуществляющих контрольные функции, требований законодательства о государственном контроле (надзоре), муниципальном контроле, выразившееся в проведении проверки при отсутствии оснований для ее проведения, нарушении сроков проведения проверки, отсутствии согласования внеплановой выездной проверки с органами прокуратуры, непредставлении акта о проведенной проверке, привлечении к проведению мероприятий по контролю не аккредитованных в установленном порядке юридических лиц, индивидуальных предпринимателей или не аттестованных в установленном порядке граждан либо проведении плановой проверки, не включенной в ежегодный план проведения плановых проверок, при следующих обстоятельствах:

Прокуратурой адрес в связи с рассмотрением обращения представителя наименование организации адвоката фио, на основании решения о проверке № 50 от дата проведена проверка исполнения требований Федерального закона от дата № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее – Закон № 294) в ходе которой установлено, что согласно распоряжениям заместителя председателя Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио от дата № 1258-16/2 № 1259-16/2 в период с дата по дата главным специалистом Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио, проведена внеплановая проверка фио, предметом которых являлось выполнение предписаний контролирующего органа к актам проверки от дата. Так, главный специалист Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио, без согласования внеплановой проверки с прокуратурой адрес дата в период с время до время на земельных участках по адресу: РК, адрес (кадастровые номера: 90:24:телефон:74 и 90:24:телефон:38), проведена выездная внеплановая проверка фио, тогда как фио с дата зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя. Так же наименование организации зарегистрирован в качестве субъекта малого предпринимательства и сведения о нем включены в Единый государственный реестр субъектов малого и среднего предпринимательства. Согласно выписке из ЕГРИП от дата фио осуществляет вид предпринимательской деятельности ОКВЭД: «Деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания». Данные обстоятельства послужили основанием для отмены результатов проведенных проверок судом (постановление мирового судьи судебного участка № 91 Феодосийского судебного района адрес от дата).

фио, являясь должностным лицом уполномоченным на осуществление государственного контроля (надзора), – как гражданский служащий адрес, в соответствии со ст. 15 Федерального закона от дата № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», обязана, в частности:

- соблюдать Конституцию Российской Федерации, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные нормативные правовые акты Российской Федерации, конституции (уставы), законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации и обеспечивать их исполнение (п. 1 ч. 1 ст. 15);

- исполнять поручения соответствующих руководителей, данные в пределах их полномочий, установленных законодательством Российской Федерации (п. 3 ч. 1 ст. 15);

- соблюдать при исполнении должностных обязанностей права и законные интересы граждан и организаций (п. 4 ч. 1 ст. 15);

Согласно ч. 2 ст. 15 гражданский служащий не вправе исполнять данное ему неправомерное поручение. При получении от соответствующего руководителя поручения, являющегося, по мнению гражданского служащего, неправомерным, гражданский служащий должен представить в письменной форме обоснование неправомерности данного поручения с указанием положений законодательства Российской Федерации, которые могут быть нарушены при исполнении данного поручения, и получить от руководителя подтверждение этого поручения в письменной форме. В случае подтверждения руководителем данного поручения в письменной форме гражданский служащий обязан отказаться от его исполнения.

Согласно приказу заместителя председателя Госкомрегистра по адрес № 253-к от дата фио с дата назначена на должность главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес.

Согласно п. 3.1.11 Должностного регламента главного специалиста, утвержденного председателем Госкомрегистра дата главный специалист обязан исполнять законодательные и иные нормативные правовые акты Российской Федерации и адрес.

Таким образом, субъектом данного административного правонарушения является должностное лицо органа государственного контроля (надзора), уполномоченное на осуществление государственного контроля (надзора), а именно главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио

Временем совершения административного правонарушения является день и время проведения внеплановой выездной проверки в отношении фио, а именно дата период с время до время

Местом совершения административного правонарушения является адрес фактического осуществления проверочных действий, а именно: РК, адрес.

Таким образом, в действиях должностного лица – главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ.

В судебном заседании фио, а также её представители – фио, являющийся заместителем начальника управления государственного земельного надзора Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес, фио, являющаяся главным консультантом сектора информационно-аналитического обеспечения управления государственного земельного надзора Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес, пояснили, что фио вину в совершении административного правонарушения не признает, поскольку ею было выдано предписание физическому лицу об устранении нарушений, связанных с использованием земельного участка не по целевому назначению, в последующем она неоднократно выходила на внеплановые проверки с целью проверки исполнения предписания. Внеплановые проверки исполнения предписания, согласно адрес регламента осуществления Федеральной службой государственной регистрации, кадастру и картографии государственного земельного надзора, утвержденного Приказом Минэклномразвития РФ № П/0240 от дата, не требуют согласования с органами прокуратуры. Кроме того, согласно предписания устранение фио нарушения требований законодательства возможно осуществить лишь в качестве физического лица.

Выслушав фиоВ, её представителей – фио, фио, старшего помощника прокурора адрес фио, изучив и оценив материалы дела, суд приходит к следующему.

При указанных обстоятельствах, суд усматривает в действиях должностного лица – главным специалистом Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио, признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ.

Вина главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ подтверждается в том числе и материалами дела: постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от дата; обращение адвоката фио от дата; объяснения фио; материалы проверок от дата; выписки из ЕГРИП; приказ о назначении на должность № 253-к; должностной регламент главного специалиста; копии решений мирового судьи 91 участка от дата.

Все процессуальные документы составлены в соответствии с законом, логичны и последовательны. Доказательства совершения административного правонарушения собраны с соблюдением требований главы 26 КоАП РФ.

В силу ч. 4 ст. 71 ЗК РФ при осуществлении государственного земельного надзора в отношении органов государственной власти, органов местного самоуправления, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, граждан применяются положения Федерального закона от дата N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" с учетом особенностей, установленных настоящим Кодексом.

Согласно ч. 7 ст. 71.1 ЗК РФ внеплановая проверка юридических лиц, индивидуальных предпринимателей по основаниям, указанным в подпунктах 2 и 3 пункта 6 настоящей статьи, проводится органом государственного земельного надзора после согласования с органом прокуратуры по месту нахождения объекта земельных отношений, являющегося предметом внеплановой проверки.

Обязанность согласования с органами прокуратуры внеплановых проверок в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей также закреплена в ч. 5 ст. 22 Федерального закона от дата № 377-ФЗ «О развитии адрес и города федерального значения Севастополя и свободной экономической зоне на территориях адрес и города федерального значения Севастополя», согласно которой на территории свободной экономической зоны с органами прокуратуры подлежат согласованию все внеплановые проверки независимо от основания их проведения (за исключением федерального государственного контроля за соблюдением государственной тайны).

Кроме того, постановлением Правительства РФ от дата № 438 «Об особенностях осуществления в дата государственного контроля (надзора), муниципального контроля и о внесении изменения в пункт 7 Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Постановление № 438) установлены особенности проведения внеплановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Так, согласно пп. «а» п. 1 Постановления № 438 в дата в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, отнесенных в соответствии со ст. 4 Федерального закона от дата № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ) к субъектам малого и среднего предпринимательства, сведения о которых включены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, а также в отношении некоммерческих организаций, среднесписочная численность работников которых за дата не превышает 200 человек, за исключением политических партий и некоммерческих организаций, включенных в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, проводятся только внеплановые проверки, основаниями для проведения которых являются факты причинения вреда жизни, здоровью граждан или угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, возникновение чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера и проведение которых согласовано органами прокуратуры.

Согласно п. 5 ст. 2 Закона № 294 мероприятием по контролю, в том числе являются действия должностного лица органа муниципального контроля по рассмотрению документов индивидуального предпринимателя и иной информации о его деятельности.

Согласно ч. 5 ст. 10 Закона № 294, внеплановая выездная проверка юридических лиц, индивидуальных предпринимателей может быть проведена по основаниям, указанным в подпунктах «а» и «б» пункта 2 части 2 настоящей статьи, органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля после согласования с органом прокуратуры по месту осуществления деятельности таких юридических лиц, индивидуальных предпринимателей.

В соответствии с нормами ст. 14 Закона № 294, проверка проводится на основании распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля.

Проведение проверки без распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, не согласование с органами прокуратуры отнесено к грубым нарушениям требований Закона № 294 (подпункт 4 пункта 2 статьи 20 Закона) и влечет недействительность результатов проверки на основании п. 1 ст.20 данного Закона.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 7.1 Федерального закона от дата N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц, вносятся в Единый федеральный реестр юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности (далее также - Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц).

Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц представляет собой федеральный информационный ресурс и формируется посредством внесения в него сведений, предусмотренных настоящим Федеральным законом, а также другими федеральными законами.

Сведения, содержащиеся в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц, являются открытыми и общедоступными, за исключением сведений, доступ к которым ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Сведения, содержащиеся в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц, подлежат размещению в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", если иное не установлено настоящим Федеральным законом.

В силу ч. 11 ст. 7.1 Федерального закона от дата N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" правила, предусмотренные настоящей статьей, применяются также к внесению в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц сведений в отношении индивидуальных предпринимателей.

Регистрирующий орган в отношении индивидуальных предпринимателей включает записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, о прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика, коды по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности.

Сведения, предусмотренные подпунктами "м" - "п" пункта 7 настоящей статьи в отношении индивидуального предпринимателя, и уведомление о прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя подлежат внесению в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц соответствующим физическим лицом, осуществляющим деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

Как следует из материалов проверки фио зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, является собственником земельных участков на которых ведет предпринимательскую деятельность.

Статьей 23 ГК РФ определено, что любой гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. с того момента, как был зарегистрирован индивидуальным предпринимателем. Гражданин, независимо от того, зарегистрирован он в качестве индивидуального предпринимателя или нет, приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем (п. ст. 19 ГК РФ). При приобретении недвижимого имущества право собственности на него подлежит государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним и возникает с момента такой регистрации (ст. 131 ГК РФ). Регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя не подразумевает разделения принадлежащего ему имущества на имущество, принадлежащее ему исключительно как гражданину, и имущество, принадлежащее ему исключительно как предпринимателю. То есть, юридически имущество индивидуального предпринимателя, используемое им в личных целях, не обособлено от имущества, непосредственно используемого для осуществления предпринимательской деятельности. Даже если имущество приобреталось гражданином изначально не для предпринимательской деятельности, равно как и до регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, гражданин вправе в любое время начать использовать такое имущество в предпринимательской деятельности по своему усмотрению.

В соответствии со ст. 11 Налогового кодекса РФ индивидуальными предпринимателями являются физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также главы крестьянских (фермерских) хозяйств. При этом физические лица, в нарушение требований закона не зарегистрировавшиеся как ИП и ведущие предпринимательскую деятельность, будут считаться индивидуальными предпринимателями в налоговых правоотношениях, то есть они не вправе ссылаться на то, что они не зарегистрированы как ИП при возникновении споров с налоговыми органами.

Из письма Минфина России от дата № дата/77155 следует, что физические лица, зарегистрированные в установленном законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в правоотношениях с иными лицами по видам деятельности, указанными при регистрации либо в результате внесения соответствующих изменений в ЕГРИП, выступают в качестве индивидуальных предпринимателей.

Статус индивидуального предпринимателя таким образом имеет двойственный характер. С одной стороны, на индивидуального предпринимателя распространяются нормы, регулирующие правовое положение гражданина (физического лица). С другой стороны, занятие предпринимательской деятельностью сближает индивидуального предпринимателя по статусу с юридическим лицом, в том числе обеспечивая гарантии и защиту при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля.

Согласно выписке ЕГРИП фио, как указано выше, осуществляет вид предпринимательской деятельности ОКВЭД «55.10 Деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания», в связи с чем в правоотношениях с фио в отношении принадлежащего ему на праве собственности объекта недвижимости (гостиница адресу: адрес, и используемого под ее размещение земельных участков) фио выступал в качестве индивидуального предпринимателя.

Поскольку фио в соответствии со ст. 4 Федерального закона №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» отнесена к субъектам малого и среднего предпринимательства и сведения о ней включены в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (микропредприятие), внеплановая проверка в отношении него могла быть проведена только на основании фактов причинения вреда жизни, здоровью граждан или угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, возникновение чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

В данном случае основаниями для проведения проверки явились факты неисполнения фио ранее выданных органом земельного надзора предписаний, которые указанных сведений не содержат.

Учитывая открытость и общедоступность сведений Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц, специалист органа земельного надзора фио не проявила должной степени заботливости и осмотрительности при подготовке, проведении и окончании данной внеплановой выездной проверки, без согласования с органами прокуратуры, в отношении фио, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя и при фактическом использовании земельных участков с кадастровыми номерами 90:24:телефон:74 и 90:24:телефон:38 для осуществления предпринимательской деятельности, при наличии об этом объективных данных.

Объектом правонарушения являются общественные отношения по организации и проведению проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей органами муниципального контроля.

Объективная сторона административного правонарушения заключается в несоблюдении должностным лицом органа государственного надзора требований законодательства о государственном надзоре, выразившееся в проведении проверки, при не согласовании проверки с органом прокуратуры.

Согласно ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Оценивая в совокупности доказательства вины главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио, мировой судья считает их допустимыми, достоверными и достаточными для признания должностного лица виновным в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ. При таких обстоятельствах, суд усматривает в действиях должностного лица признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст.19.6.1 КоАП РФ несоблюдение должностными лицами федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление муниципального контроля, либо государственных или муниципальных учреждений, осуществляющих контрольные функции, требований законодательства о государственном контроле (надзоре), муниципальном контроле, выразившееся в проведении проверки при отсутствии оснований для ее проведения, нарушении сроков проведения проверки, отсутствии согласования внеплановой выездной проверки с органами прокуратуры, непредставлении акта о проведенной проверке, привлечении к проведению мероприятий по контролю не аккредитованных в установленном порядке юридических лиц, индивидуальных предпринимателей или не аттестованных в установленном порядке граждан либо проведении плановой проверки, не включенной в ежегодный план проведения плановых проверок, влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до сумма прописью.

При назначении наказания суд учитывает характер административного правонарушения, степень общественной опасности.

Смягчающих и отягчающих обстоятельств по делу судом не установлено.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, -

П О С Т А Н О В И Л:

\

Признать главного специалиста Феодосийского городского управления Государственного комитета по государственной регистрации и кадастру адрес фио фио, виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде предупреждения.

Постановление может быть обжаловано в Феодосийский городской суд адрес в течение 10 суток со дня вручения или получения копии настоящего постановления через мирового судью судебного участка № 89 Феодосийского судебного района (городской адрес) адрес.

Мировой судья /подпись/ фио

Копия верна:

Судья фио

Секретарь фио