7

Дело № 5-89-393/2021

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, 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, гражданина Российской Федерации, являющегося главным консультантом отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес, зарегистрированной и проживающей по адресу: адрес, 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 консультантом отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес, совершила несоблюдение должностными лицами органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), осуществляющего контрольные функции, требований законодательства о государственном контроле (надзоре), муниципальном контроле, выразившееся в проведении проверки при отсутствии оснований для ее проведения, при отсутствии согласования внеплановой выездной проверки с органами прокуратуры, при следующих обстоятельствах:

Прокуратурой адрес в связи с рассмотрением обращения представителя наименование организации, 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) при проведении проверки в отношении фио при строительстве объекта капитального строительства, расположенного по адресу: адрес, адрес, кадастровый номер земельного участка: 90:24:телефон:138, на основании приказа первого заместителя министра фио от дата № 159.

В ходе проверки установлено, что внеплановая выездная проверка проведена в период с дата по дата главным консультантом отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес фио

фио указанная выездная проверка проведена без согласования с прокуратурой адрес на земельном участке по адресу: адрес, адрес, кадастровый номер земельного участка: 90:24:телефон:138, в отношении фио, который с дата зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя. Согласно выписке из ЕГРИП от дата наименование организации осуществляет вид предпринимательской деятельности по ОКВЭД 47.19: «Торговля розничная в неспециализированных магазинах». Строительство объекта капитального строительства осуществляется на земельном участке с кадастровым номером 90:24:телефон:138, с видом разрешенного использования «предпринимательство», переданным в аренду наименование организации Администрацией адрес № 367 от дата. Согласно Декларации о готовности объекта к эксплуатации от дата, на адрес, адрес, адрес осуществлено строительство торгового павильона, согласно акта проверки от дата № 159, на земельном участке с кадастровым номером 90:24:телефон:138 осуществляется строительство объекта капитального строительства «Строительство нежилого здания».

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 министра жилищной политики и государственного строительного надзора адрес № 28-к от дата фио с дата назначена на должность главного консультанта отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес.

Согласно п. 3.2.1 Должностного регламента главного консультанта, утвержденного министром жилищной политики и государственного строительного надзора адрес дата ведущий 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 главный консультант отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес фио

Временем совершения административного правонарушения является день и время проведения внеплановой выездной проверки в отношении фио, а именно датателефонвремя

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

Таким образом, в действиях должностного лица – главного консультанта отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес фио усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ.

В судебном заседании фио пояснила, что вину в совершении административного правонарушения не признает, поскольку внеплановые проверки в отношении физических лиц не требуют согласования с органами прокуратуры, а проверка была проведена именно в отношении фио как физического лица, поскольку выписка из ЕГРН на земельный участок с кадастровым номером 90:24:телефон:138 не позволяют идентифицировать фио как индивидуального предпринимателя.

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

При указанных обстоятельствах, суд усматривает в действиях должностного лица – главного консультанта отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес фио, признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.6.1 КоАП РФ.

Вина главного консультанта отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора 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; копией жалобы фио от дата; выпиской из ЕГРИП; приказ о назначении на должность № 28-к; должностным регламентом главного консультанта; копией акта проверки № 159 от дата, копией договора аренды № 367 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. 5 ст. 54 ГрК РФ (редакция от дата) к отношениям, связанным с осуществлением государственного строительного надзора, организацией и проведением проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, 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.5 ст.10 Закона № 294-ФЗ, п.19.11 Административного регламента осуществления регионального государственного строительного надзора на территории адрес, утвержденного Приказом Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес от дата N 29-"П», внеплановая выездная проверка юридических лиц и индивидуальных предпринимателей проводится после согласования с органом прокуратуры.

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).

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, наименование организации является арендатором земельного участка, на котором 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 наименование организации, как указано выше, осуществляет вид предпринимательской деятельности по ОКВЭД 47.19: «Торговля розничная в неспециализированных магазинах», в связи с чем в правоотношениях с фио в отношении возведения объекта капитального строительства «Строительство нежилого здания на земельном участке с кадастровым номером 90:24:телефон:138 по адрес, адрес, адрес», который согласно Декларации о готовности объекта к эксплуатации от дата, является торговым павильоном, на земельном участке, арендованном у Администрации адрес на основании договора аренды земельного участка № 367 от дата, фиоА выступал в качестве индивидуального предпринимателя.

Учитывая открытость и общедоступность сведений Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц, главный консультант органа строительного надзора фио не проявил 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 земельного участка с кадастровым номером 90:24:телефон:138 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 ведущего специалиста отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора 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 консультанта отдела регионального государственного строительного надзора № 3 управления регионального государственного строительного надзора в отношении поднадзорных объектов Министерства жилищной политики и государственного строительного надзора адрес 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