

Начальнику отдела расследований в сфере ГОЗ Управления по борьбе с картелями ФАС России

И.А. Бирюк

<.....>

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возвращении протокола об административном правонарушении № 4-14.32-1377/00-30-18 и других материалов

«29» октября 2018 г. г. Москва

Я, Статс — секретарь заместитель руководителя ФАС России Цариковский Андрей Юрьевич, рассмотрев протокол № 4-14.32-1377/00-30-18 об административном правонарушении от 19.10.2018 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.32-1377/00-30-18, возбужденного в отношении должностного лица — <.....>, руководствуясь статьей 29.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

У С Т А Н О В И Л:

Как указано части 1 статьи 29.1 КоАП уполномоченное лицо при подготовке к рассмотрению дела должно выяснить в том числе вопрос о том, правильно ли составлен протокол об административном правонарушении, другие протоколы, а также правильно ли оформлены иные материалы дела.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.4 КоАП при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении в случае составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами, неправильного составления протокола и оформления других материалов

дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела, выносится определение о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол.

В соответствии с пунктом 10 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» нарушение административным органом при производстве по делу об административном правонарушении процессуальных требований, установленных КоАП, является основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого постановления административного органа (часть 2 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации) при условии, если указанные нарушения носят существенный характер и не позволяют или не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело.

Существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в части 4.1 статьи 28.2 КоАП: в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Согласно части 2 статьи 25.15 КоАП извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства.

В соответствии с пунктом 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях судье необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату).

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда «Судебное», утвержденных приказом ФГУП «Почта России» от 31 августа 2005 года № 343.

Как следует из материалов дела № 4-14.32-1377/00-30-18, определение о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1377/00-30-18 (исх. от 20.09.2018 № АЦ/76367/18) было направлено заказным письмом с уведомлением посредством почтовой связи по месту жительства <.....>

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 12571927008325, зафиксирована «неудачная попытка вручения». Данная информация размещена на сайте ФГУП «Почта России» www.pochta.ru.

Информация о поступлении из указанного места жительства (регистрации) сообщения об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления отсутствует.

Сведений о вручении уведомления по месту жительства или о возврате почтового отправления до даты составления протокола не представлено.

Телеграмма (исх. от 25.09.2018 № 22/77094/18) также не была вручена <.....>

Согласно Обзору судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2011 года (утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 01.06.2011), данная информация не позволяет обеспечить достоверную фиксацию переданных сообщений и факт получения данных сообщений адресатом, необходимо использовать дополнительные способы уведомления участников производства делам о дате, времени и месте рассмотрения дел (например, по средствам отправки телеграммы, по адресу регистрации физического лица).

Таким образом, что при составлении протокола от 19.10.2018 по делу № 4-14.32-1377/00-30-18 были допущены ошибки, связанные с надлежащим извещением лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, о времени и месте составления протокола.

Выявленные нарушения по делу № 4-14.32-1377/00-30-18 об административном правонарушении не могут быть восполнены при рассмотрении дела об административном правонарушении по существу.

Руководствуясь и пунктом 4 части 1 статьи 29.4 и частью 3 статьи 28.8 КоАП,

О П Р Е Д Е Л И Л:

Возвратить начальнику отдела расследований в сфере ГОЗ Управления по борьбе

с картелями ФАС России <.....> протокол от 19.10.2018 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.32-1377/00-30-18 для устранения нарушений, допущенных при составлении протокола.

Приложение (в первый адрес): материалы дела № 4-14.32-1377/00-30-18 об административном правонарушении на 169 л. в 1 экз;

А.Ю. Цариковский

исп. Мельник А.Н.

Тел. (499)755-23-23 доб. (088-410)