

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возвращении протокола (постановления прокурора)

об административном правонарушении и других материалов

«16» августа 2016 г. Москва

Я, заместитель начальника Юридического управления в сфере ГОЗ ФАС России Стуканов Д. В., рассмотрев постановление Заместителя военного прокурора Костромского гарнизона подполковника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица — директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> (далее — Постановление), возбужденного по факту административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.55 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

05.08.2016 в соответствии с письмом Заместителя военного прокурора Костромского гарнизона подполковника юстиции <...> в ФАС России поступило Постановление и другие материалы дела об административном правонарушении в отношении директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> (вх. от 05.08.2016 № 116111/16).

Из представленных материалов следует, что в действиях директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> усматривается нарушение части 2 статьи 14.55 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 28.4 КоАП о возбуждении дела об административном правонарушении прокурором выносится постановление, которое должно содержать сведения, предусмотренные статьей 28.2 КоАП.

В силу положений статьи 28.2 КоАП в протоколе указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имени, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья КоАП или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела. При составлении протокола физическому

лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, разъясняются их права и обязанности, предусмотренные КоАП, о чем делается соответствующая запись в протоколе. Вышеуказанным лицам должна быть предоставлена возможность ознакомиться с протоколом об административном правонарушении.

Таким образом, протокол об административном правонарушении составляется при непосредственном участии в его составлении лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении.

В отсутствие указанного лица протокол может быть составлен лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, данным в Постановлении от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при рассмотрении дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности судам следует проверить, были ли приняты административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП.

В силу пункта 10 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 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 при условии, если указанные нарушения носят существенный характер и не позволяют или не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело. Существенный характер нарушений определяется исходя из последствий, которые данными нарушениями вызваны, и возможности устранения этих последствий при рассмотрении дела.

Изучив представленные материалы административного дела, возбужденного в отношении директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> установлено, что постановление Заместителя военного прокурора Костромского гарнизона подполковника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от 26.07.2016 вынесено в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Вместе с тем, в материалах указанного дела отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> о времени и месте вынесения постановления о возбуждения дела об административном правонарушении.

Из изложенного следует, что директор обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> не извещен надлежащим образом о месте и времени возбуждения дела об административном правонарушении по части 2

статьи 14.55 КоАП.

Однако, в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 26.07.2016 имеется отметка и объяснения <...> со ссылкой на доверенность от 08 июня 2016 № 39.

Вместе с тем, соответствии с доверенностью от 08 июня 2016 № 39 <...> предоставлены права по представлению интересов АО «ГУ ЖКХ».

Таким образом, в материалах административного дела отсутствуют документы, предоставляющие <...> полномочия по представлению интересов <...> в рамках административного производства.

Исходя из изложенного, указанное постановление о возбуждении дела об административном правонарушении вынесено в отсутствие лица, или его представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями.

Указанное нарушение является существенным и не может быть восполнено при рассмотрении дела об административном правонарушении, поскольку в рамках процедур возбуждения дела об административном правонарушении и его рассмотрения по существу, лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, имеет различные права.

При этом, КоАП не предусматривает в отношении одно и того же лица, по одному и тому же событию административного правонарушения составление нескольких протоколов об административном правонарушении (с учетом того, что постановление прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении по своей сути представляется собой протокол об административном правонарушении).

Нарушение прав лица в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении является нарушением установленного законом порядка производства дела об административном правонарушении.

Приведенные обстоятельства свидетельствуют о неправильном составлении протокола (постановления прокурора) и оформлении других материалов дела.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 29.4 КоАП при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении выносятся определения о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, 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.

При таких обстоятельствах, постановление о возбуждении дела об административном правонарушении подлежит возвращению лицу, вынесшему Постановление.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 4 части 1 статьи 29.4 КоАП,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

Возвратить Заместителю военного прокурора Костромского гарнизона подполковника юстиции <...> Постановление и материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - директора обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» <...> для устранения процессуальных нарушений.

Приложение (только в адрес прокуратуры): материалы дела с копией сопроводительного письма Военной прокуратуры Костромского гарнизона на 138 л. в 1 экз.