

**СУДЕБНЫЙ УЧАСТОК
№ 8
САНКТ-ПЕТЕРБУРГА
Мировой судья
Глушанок Ольга Александровна**

198095, Санкт-Петербург,
наб. Обводного канала, д. 132 Е
тел/факс 252-19-80

№ 5-221/2013-8 от 27.05.2013 г.

Направляю Вам для сведения копию определения мирового судьи судебного участка № 8 Санкт-Петербурга Глушанок О.А. от 27.05.2013 года о возврате административного материала по делу 5-221/2013-8.

Приложение: Копия определения на 3 л.

Секретарь суда судебного
Участка № 8 Санкт-Петербурга

Е.Б.Найденова



О ПРЕДЕЛЕНИЕ

Санкт-Петербург

27 мая 2013 года

Мировой судья судебного участка № 8 Санкт-Петербурга Глушанок О.А. при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.19.34 ч.ч.1, 2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отношении юридического лица – Благотворительного частного учреждения защиты прав лиц, подвергающихся дискриминации, «Антидискриминационный центр «Мемориал», ИНН 7839017061, КПП 783901001, ОГРН 1077800021298, юридический адрес: 190005, Санкт-Петербург, ул.7-я Красноармейская, д.24/14, литер А, пом. 14н №№ 11, 14, сведения о привлечении которого к административной ответственности в течение года отсутствуют,

У С Т А Н О В И Л:

При подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении установлено:

27.05.2013 года в судебный участок № 8 Санкт-Петербурга из прокуратуры Адмиралтейского района Санкт-Петербурга поступило для рассмотрения постановление № 35-78-2013 от 30.04.2013 года о возбуждении дела об административном правонарушении по ст.19.34 ч.ч.1, 2 Кодекса РФ об административных правонарушениях в отношении юридического лица – юридического лица – Благотворительного частного учреждения защиты прав лиц, подвергающихся дискриминации, «Антидискриминационный центр «Мемориал» (далее – БЧУ «АДЦ «Мемориал»).

Суд, изучив материал об административном правонарушении, приходит к следующему:

Частью 1 ст.19.34 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за осуществление деятельности некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, не включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Частью 2 ст. 19.34 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за издание некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, материалов и (или) их распространение, в том числе через средства массовой информации и (или) с использованием сети "Интернет", без указания на то, что эти материалы изданы и (или) распространены некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента.

В силу ч.1 ст.28.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 5.1, 5.7, 5.21, 5.23 - 5.25, 5.39, 5.45, 5.46, 5.48, 5.52, 5.58 - 5.63, 6.19, 6.20, 7.24, частью 2 статьи 7.31, статьями 12.35, 13.11, 13.14, 13.27, 13.28, частями 1 и 2 статьи 14.25, статьей 14.35, частью 1 статьи 15.10, частью 5 статьи 15.27, частью 3 статьи 19.4, статьями 19.6.1, 19.9, 19.28, 19.29, 19.32, 20.26, 20.28, 20.29 настоящего Кодекса, возбуждаются прокурором. При осуществлении надзора за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации, прокурор также вправе возбудить дело о любом другом административном правонарушении,

ответственность за которое предусмотрена настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.28.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных настоящим Кодексом, составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в соответствии с главой 23 настоящего Кодекса, в пределах компетенции соответствующего органа.

Согласно ч.2 ст.28.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях помимо случаев, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, протоколы об административных правонарушениях вправе составлять должностные лица федеральных органов исполнительной власти, их структурных подразделений и территориальных органов, должностные лица иных государственных органов в соответствии с задачами и функциями, возложенными на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации, должностные лица органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в случае передачи им полномочий Российской Федерации на осуществление государственного контроля и надзора, указанные в настоящей статье.

Согласно п.4 ч.2 ст.28.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностные лица органов, уполномоченных на осуществление функций в сфере государственной регистрации некоммерческих организаций, в том числе отделений международных организаций и иностранных некоммерческих неправительственных организаций, общественных объединений, политических партий и религиозных организаций, и контроля за их деятельностью, - об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 5.26, частью 1 статьи 19.4, частью 1 статьи 19.5, статьями 19.6, 19.7, 19.7.5-2, **частью 1 статьи 19.34** настоящего Кодекса.

Согласно п.58 ч.2 ст.28.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностные лица органа, осуществляющие функции по контролю и надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, - об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 5.5, 5.10, 5.11, 5.13, 5.51, 6.13, статьей 7.12 (за совершение нарушений в сфере массовых коммуникаций), частями 1 и 2 статьи 13.5, частью 5 статьи 13.12, статьями 13.15, 13.16, 13.20, 13.21, 13.23, частью 1 статьи 19.4, частью 1 статьи 19.5, статьями 19.6, 19.7, 19.7.5-2, **частью 2 статьи 19.34** настоящего Кодекса.

Таким образом, прокуратурой Адмиралтейского района Санкт-Петербурга не представлено обоснование, в соответствии с какими задачами и функциями, возложенными на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации, и на основании чего переданы им полномочия Российской Федерации на осуществление государственного контроля и надзора в отношении БЧУ «АДЦ «Мемориал», в связи с чем суду не представляется возможным установить, что послужило основанием для вынесения постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.ч.1, 2 ст.19.34 Кодекса РФ об административных правонарушениях в отношении юридического лица – БЧУ «АДЦ «Мемориал».

Помимо этого, из представленных материалов усматривается, что проверка деятельности юридического лица – БЧУ «АДЦ «Мемориал» в Адмиралтейском районе проведена помощником прокурора Невского района Смирновым Д.И., при этом в представленных материалах отсутствуют документы, подтверждающие полномочия

помощника прокурора Невского района Смирнова Д.И. на проведение проверки в другом административно-территориальном районе г.Санкт-Петербурга либо на представление им интересов прокуратуры Адмиралтейского района Санкт-Петербурга.

Согласно ч.2 ст.28.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях о возбуждении дела об административном правонарушении прокурором выносится постановление, которое должно содержать сведения, предусмотренные статьей 28.2 настоящего Кодекса. Указанное постановление выносится в сроки, установленные статьей 28.5 настоящего Кодекса.

Действия юридического лица – БЧУ «АДЦ «Мемориал» квалифицированы прокурором Адмиралтейского района одновременно по ч.1 и ч.2 ст.19.34 Кодекса РФ об АП.

Вместе с тем, положениями Кодекса РФ об административных правонарушения предусмотрена возможность только назначения административных наказаний за совершение нескольких административных правонарушений (ст.4.4 Кодекса РФ об АП), тогда как протокол об административном правонарушении (постановление о возбуждении дела об административном правонарушении) составляется по каждому выявленному правонарушению (ч.1 ст.28.2 Кодекса РФ об АП). Нормами действующего административного законодательства не предусмотрена возможность квалификации действий лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в протоколе об административном правонарушении (постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении) по двум и более статьям (частям статьи) Кодекса РФ об АП.

Кроме того, в постановлении № 35-78-2013 о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2013 года составы правонарушений, предусмотренных ч.1 и ч.2 ст.19.34 Кодекса РФ об административный правонарушениях не разграничены, в связи с чем не представляется возможным определить, какие именно действия юридического лица, по мнению прокурора Адмиралтейского района, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.19.34 Кодекса РФ об АП, а какие – ч.2 ст.19.34 Кодекса РФ об АП.

В соответствии с ч.2 ст.28.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях в протоколе об административном правонарушении 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, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса 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.

В силу ст. 26.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях по делу об административном правонарушении выяснению подлежат: наличие события административного правонарушения; лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность; виновность лица в совершении административного правонарушения; обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную

ответственность; характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении; иные обстоятельства, имеющие значение для административного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

В нарушение вышеуказанных требований ст.ст.26.1, ч.2 ст.28.2, ч.4 ст.28.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении не указана дата совершения юридическим лицом – БЧУ «АДЦ «Мемориал» правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.19.34 Кодекса РФ об АП, а также дата совершения юридическим лицом правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.19.34 Кодекса РФ об АП. Отсутствие в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении даты совершения правонарушения является существенным недостатком, поскольку установление точной даты совершения правонарушения является необходимым условием для исчисления срока давности привлечения к административной ответственности. С учетом изложенного, суд приходит к выводу, что событие административного правонарушения в протоколе изложено неполно.

Согласно описанию события (событий) правонарушения (правонарушений), содержащемуся в постановлении № 35-78-2013 о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2013 года, в вину юридическому лицу – БЧУ «АДЦ «Мемориал» вменено, в том числе, распространение материалов с использованием сети "Интернет", без указания на то, что эти материалы изданы и (или) распространены некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента. Однако, указанные в постановлении электронный адрес сайта и место нахождения юридического лица – БЧУ «АДЦ «Мемориал» не могут расцениваться судом как место совершения противоправного деяния, поскольку информационно-коммуникационные ресурсы, используемые для правонарушения, могут находиться не только в одной или двух, но и во многих странах, публикация и размещение материалов на сайте организации может осуществляться с использованием средств связи любым лицом, имеющим доступ к администрированию сайта, при этом размещенная информация, как правило, находится на удаленном сервере.

Как следует из постановления о возбуждении дела об административном правонарушении и прилагаемых к нему материалов, размещение на сайте организации публикации, явившейся предметом проверки, произведено пользователем с регистрационным именем «admin666», однако в ходе проверки ни пользователь «admin666», ни адрес места нахождения сервера, на котором находится сайт БЧУ «АДЦ «Мемориал», установлены не были.

Указание места совершения правонарушения является обязательным, поскольку по общему правилу дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. Таким образом, отсутствие в протоколе об административном правонарушении указания места совершения административного правонарушения лишает суд возможности определить подведомственность рассмотрения дела.

Суд также полагает необходимым указать, что субъектом правонарушения ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.19.34 Кодекса РФ об АП, является некоммерческая организация, выполняющая функции иностранного агента, не включенная в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, тогда как субъектом правонарушения, ответственность за которо-

редусмотрена ч.2 ст.19.34 Кодекса РФ об АП является некоммерческая организация, выполняющая функции иностранного агента. Таким образом, признание юридического лица субъектом по одной части ст.19.34 Кодекса РФ об АП влечет невозможность признания его субъектом по другой части указанной статьи, поскольку необходимым признаком субъекта в данном случае является включение (невключение) некоммерческой организации в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Согласно п.1 ст.6 Федерального закона от 12.01.1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, понимается российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, международных и иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников (за исключением открытых акционерных обществ с государственным участием и их дочерних обществ), и которая участвует в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляющей на территории Российской Федерации.

В нарушение требований ст.26.1 Кодекса РФ об АП, в представленном материале отсутствуют документальные подтверждения получения юридическим лицом – БЧУ «АДЦ «Мемориал» денежных средств от иностранных источников. Предположение о том, что БЧУ «АДЦ «Мемориал» является некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, основано на только имеющихся в материалах дела письменных объяснениях Абраменко О.А., полномочия которой в ходе проверки надлежащим образом установлены не были (отсутствует приказ об избрании Абраменко О.А. на должность директора организации и о продлении ее полномочий). Содержащееся в рапорте помощника прокурора Невского района Смирнова Д.И. от 22.03.2013 года указание на то, что согласно данным сайта БЧУ «АДЦ «Мемориал», финансирование публикации «Цыгане, мигранты, активисты: жертвы полицейского произвола» осуществлялось «Шведским агентством по международному сотрудничеству», институтом «Открытое общество» и Oak Foundation – не соответствует действительности. К данному выводу суд приходит, поскольку из представленного акта осмотра официального сайта, составленного помощником прокурора Невского района Смирновым Д.И. и содержащего копии данных сайта, сматривается, что данный отчет «подготовлен и выпущен при поддержке» вышеуказанных организаций. Сведения о финансировании проекта иностранными организациями в представленной копии данных сайта отсутствуют.

Сведения о включении БЧУ «АДЦ «Мемориал» в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, либо об отсутствии в ее реестре данных указанной организации – также не представлены, что является нарушением ст.26.1 Кодекса РФ об АП.

Согласно п.2 ст.6 ФЗ от 12.01.1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческая организация, за исключением политической партии, признается участвующей в политической деятельности, осуществляющей на территории Российской Федерации, если независимо от целей и задач, указанных в ее учредительных документах, она участвует (в том числе путем финансирования) в организации и проведении политических акций в целях воздействия на принятие государственными органами

решений, направленных на изменение проводимой ими государственной политики, а также в формировании общественного мнения в указанных целях. Согласно п.3 ст.6 ФЗ от 12.01.1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» к политической деятельности не относится деятельность в области науки, культуры, искусств, здравоохранения, профилактики и охраны здоровья граждан, социальной поддержки и защиты граждан, защиты материнства и детства, социальной поддержки инвалидов, пропаганды здорового образа жизни, физической культуры и спорта, защиты растительного и животного мира, благотворительная деятельность, а также деятельность в области содействия благотворительности и добровольчества.

Доказательства финансирования иностранными источниками юридического лица – БЧУ «АДЦ «Мемориал»; участия (в том числе путем финансирования) юридического лица в организации и проведении политических акций в целях воздействия на принятие государственными органами решений, направленных на изменение проводимой ими государственной политики, а также в формировании общественного мнения в указанных целях; сведения о включении (отсутствии сведений) БЧУ «АДЦ «Мемориал» в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента – в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, представленные доказательства не подтверждают обстоятельства, изложенные в постановлении № 35-78-2013 о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2013 года.

Указанные недостатки являются существенными и не могут быть восполнены в ходе рассмотрения дела.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.29.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, протокол об административном правонарушении и другие материалы дела подлежат возвращению в орган, должностному лицу, которые составили протокол, в случае неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.29.4 ч.1 п.4, 26.1, 29.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

О ПРЕДЕЛИЛ:

Возвратить постановление № 35-78-2013 о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2013 года в отношении юридического лица – Благотворительного частного учреждения защиты прав лиц, подвергающихся дискриминации, «Антидискриминационный центр «Мемориал» по ч.ч.1, 2 ст.19.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях со всеми прилагаемыми к нему документами – в прокуратуру Адмиралтейского района Санкт-Петербурга для устранения недостатков.

Указанные недостатки устранить в срок, установленный п. 3 ст. 28.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Копию настоящего определения направить в прокуратуру Адмиралтейского района Санкт-Петербурга и в БЧУ «АДЦ «Мемориал».

Мировой судья:
Копия верна

подпись

