

исх. № _____

от «___» _____ 20__ г.



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

3300, г.Тирасполь, ул. Ленина, 1/2. Тел. 7-70-47, 7-42-07
Официальный сайт: www.arbitr.gospmr.org

ПОСТАНОВЛЕНИЕ кассационной инстанции Арбитражного суда

«20» октября 2023 г.

№ 96/23-02к

г. Тирасполь

по делу № 617/23-(09)11

Суд кассационной инстанции Арбитражного суда ПМР в составе судьи, заместителя Председателя Арбитражного суда ПМР Качуровской Е.В., рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» на Решение Арбитражного суда ПМР от 31 августа 2023 года по делу №617/23-(09)11 (судья Кушко Е.А.), возбужденному по заявлению Министерства внутренних дел Приднестровской Молдавской Республики (г. Тирасполь, ул. Манойлова, 68) о привлечении Общества с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» (г. Бендеры, ул. Ленина, д. 20 «б», к. 12) к административной ответственности, при участии представителей:

ООО «Старт-Арт» – Петренко Н.Н. по доверенности от 14 июня 2023 г., Касько В.М. по доверенности от 10 октября 2023 г.,

Министерства внутренних дел ПМР – Коломинчука А.А. по доверенности от 20 июня 2023г. №03/1649, Радовской А.С. по доверенности от 11 июля 2023г. №03/1840,

УСТАНОВИЛ:

Министерство внутренних дел Приднестровской Молдавской Республики (далее – МВД ПМР) обратилось в Арбитражный суд ПМР с заявлением о привлечении Общества с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» (далее – ООО «Старт-Арт», Общество) к административной ответственности.

Решением Арбитражного суда ПМР от 31 августа 2023 г. суд удовлетворил заявленные требования МВД ПМР и привлек ООО «Старт-Арт» к административной ответственности, предусмотренной пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР, назначив наказание с применением пункта 1 статьи 4.4. КоАП ПМР в виде административного штрафа в размере 2100 РУ МЗП, что составляет 38 640 рублей.

Не согласившись с вынесенным решением, ООО «Старт-Арт» обратилось в Арбитражный суд ПМР с кассационной жалобой, которая принята к производству суда кассационной инстанции 13 сентября 2023 г.

Кассационная жалоба рассмотрена по существу, и резолютивная часть судебного акта оглашена лицам, участвующим в деле, 20 октября 2023 г. Полный текст Постановления изготовлен 27 октября 2023 г.

Как усматривается из содержания кассационной жалобы, ООО «Старт-Арт» находит решение суда незаконным и необоснованным, а выводы, изложенные в решении – не соответствующими обстоятельствам дела, по следующим основаниям.

Согласно кассационной жалобе, суд незаконно отклонил доводы ООО «Старт-Арт» о несоответствии заявления МВД ПМР требованиям пункта 2 статьи 91, подпункта б) пункта 1 статьи 130-15 АПК ПМР, указав лишь, что суд первой инстанции, получив дело после отмены решения кассационной инстанцией, не вправе осуществлять проверку поданного МВД ПМР заявления на предмет наличия/отсутствия оснований для его принятия и его соответствия требованиям АПК ПМР. По мнению кассатора, вывод суда не основан на

требованиях действующего законодательства и противоречит положениям статьи 95 АПК ПМР.

Кассатор не согласен с выводом суда об отсутствии нарушений процедуры составления протокола о привлечении к административной ответственности. В силу пункта 1 статьи 29.6 КоАП ПМР протокол составляется немедленно после выявления факта совершения правонарушения. Из представленных суду материалов усматривается, что правонарушение выявлено сотрудникам УБЭПиК МВД ПМР 07 апреля 2023 г., в то время как протокол об административном правонарушении составлен лишь 24 мая 2023г. Относительно довода Общества о необходимости признания протокола недопустимым доказательством (пункт 4 статьи 27.2 КоАП ПМР) суд не высказался.

По мнению подателя кассационной жалобы, вывод суда о том, что к рассматриваемым правоотношениям применим Закон ПМР «О защите прав потребителей» не основан на нормах действующего законодательства, тем более, что в материалах дела имеется расписка от 10.04. 2023 г., в соответствии с которой Шаповалова И.А. не имеет претензий к ООО «Старт-Арт».

Согласно доводам кассационной жалобы, в обжалуемом решении содержатся противоречивые выводы суда относительно того, является ли административное правонарушение длящимся.

С точки зрения подателя жалобы, судом неверно определен момент совершения вменяемого правонарушения, сделан ошибочный вывод, не основанный на доказательственной базе, о дате выезда И.В. Шаповаловой за пределы ПМР 07 марта 2023 года, исходя из чего, кассатор полагает, что суд пришёл к ошибочному выводу о начале течения срока давности привлечения к административной ответственности с 11 марта 2023 года. Срок давности привлечения к ответственности, исчисляемый судом с 05 апреля 2023г., истёк 06 августа 2023г. -по истечению 4 (четырёх) месяцев со дня его совершения.

Также кассатор считает, что судом неверно применена норма относительно совершения ООО «Старт-Арт» двух административных правонарушений, с точки зрения Общества, суд незаконно квалифицировал действие ООО «Старт-Арт» как два состава административного правонарушения, выйдя при этом за пределы санкции пункта 3 статьи 14.1 КоАП ПМР, что является основанием к отмене оспариваемого решения.

На основании изложенного, податель кассационной жалобы просит решение Арбитражного суда ПМР от 31 августа 2023 г. отменить, производство по делу прекратить.

Представители ООО «Старт-Арт» в судебном заседании поддержали доводы, изложенные в кассационной жалобе, просили ее удовлетворить.

Представители Министерства внутренних дел ПМР в порядке статьи 143 АПК ПМР представили письменный отзыв по существу рассматриваемой кассационной жалобы, в соответствии с которым считают решение суда законным и обоснованным, а доводы кассатора – необоснованными.

По мнению Министерства, у ООО «Старт-Арт» отсутствуют основания заявлять о нарушении процедуры составления протокола об административном правонарушении, так как этот вопрос был проверен кассационной инстанцией при первом рассмотрении дела. Вывод суда о том, что срок давности привлечения к административной ответственности ООО «Старт-Арт» не истек, является верным и основанным нормами подпунктов 1), 2) статьи 4.7 КоАП ПМР, а также на Разъяснении Пленума Арбитражного суда ПМР от 25 апреля 2014 г. № 4. Согласно отзыву Министерства, вменяемое Обществу административное правонарушение обоснованно отнесено к правонарушениям, направленным на защиту прав потребителей. МВД ПМР также соглашается с выводами суда о том, что на момент вынесения решения годичный срок давности привлечения Общества к административной ответственности не истек (пункт 1 статьи 4.7 КоАП ПМР).

Никаких противоречий в обжалуемом решении, с точки зрения Министерства, не усматривается, Обществу вменяются 2 нарушения – нарушение требований подпункта в) и ж) пункта 14 Положения, то есть совершение двух административных правонарушений, по факту обнаружения которых составлен один протокол об административном правонарушении, что допустимо нормами КоАП ПМР.

Представители МВД ПМР просили оставить решение суда без изменений, а кассационную жалобу Общества - без удовлетворения.

Кассационная инстанция Арбитражного суда, изучив материалы дела, оценив доводы кассационной жалобы, заслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, проверив в порядке статьи 149 АПК ПМР законность и обоснованность решения в полном объеме, не находит оснований к отмене решения исходя из следующего.

В силу подпункта 42) подпункта а) пункта 1 статьи 18 Закона ПМР «О лицензировании отдельных видов деятельности», осуществление деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан Приднестровской Молдавской Республики за пределами территории Приднестровской Молдавской Республики, осуществляется на основании лицензии.

Как правомерно установлено судом первой инстанции и следует из материалов дела, 16 апреля 2021 г. ООО «Старт-Арт» выдана лицензия, сроком до 16 апреля 2026 г., на осуществление деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан ПМР за пределами территории ПМР.

Согласно подпунктам а), г) статьи 2 названного Закона лицензия - специальное разрешение на осуществление конкретного вида предпринимательской деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий; лицензионные требования и условия - совокупность установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Обязательные лицензионные требования и условия, предъявляемые к лицензиату при осуществлении деятельности по трудоустройству граждан за рубежом, установлены пунктом 14 Положения «О лицензировании деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан ПМР за пределами территории ПМР» (Приложение к Постановлению Правительства ПМР №199 от 11.06.2020 г.).

Так, согласно подпунктам в), ж) пункта 14 названного Положения, обязательными условиями осуществления указанного вида деятельности является:

- наличие у лицензиата соглашения о совместной деятельности с иностранным работодателем или иностранной посреднической организацией, в котором должны быть отражены сведения, указанные в приведенной норме (подпункт в));

- внесение лицензиатом в электронную систему информации о гражданах, трудоустроенных лицензиатом за пределами ПМР (подпункт ж)).

За осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР предусмотрена ответственность юридических лиц в виде штрафа в размере от 900 до 1200 РУ МЗП с приостановлением действия либо аннулированием разрешительных документов или без такового.

Как следует из материалов дела, ООО «Старт-Арт» после заключения 28 июня 2022 г. договора с Шаповаловой И.В., в целях извлечения прибыли оказывало последней ряд услуг, направленных на оказание содействия в поиске работы за пределами ПМР (в том числе, информационного характера относительно предполагаемой за пределами ПМР работы, работодателе, проживании, питании, трансфере, оказании помощи в получении визы и др.), в нарушение лицензионных требований и условий, установленных подпунктами в), ж) пункта 14 Положения «О лицензировании деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан ПМР за пределами территории ПМР».

А именно, указанные услуги осуществлялись ООО «Старт-Арт» Шаповаловой И.В. на основании заключенных с иностранным работодателем соглашений, в которых не были отражены сведения, указанные в подпункте в) пункта 14 Положения «О лицензировании деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан ПМР за пределами территории ПМР». Кроме того, сведения о трудоустройстве Шаповаловой И.В., в нарушение подпункта ж) пункта 14 названного Положения, не были внесены в электронную систему информации о трудоустроенных за пределами ПМР гражданах.

При этом, возможность внесения сведений о трудоустройстве Шаповаловой И.В. в электронную систему у Общества имелась на основании договора № 711/21-09-08, заключённого 08 сентября 2021 г. между МВД ПМР, ООО «Старт-Арт» и ГУП «Спецтехмонтаж» МВД ПМР.

Вышеприведенные обстоятельства подтверждаются копиями: лицензии № 0025205 от 16 апреля 2021 г, договора оказания услуг по содействию в поиске работы за рубежом, заключенного 28 июня 2022 г. между ООО «Старт-Арт» и Шаповаловой И.В., заявления Шаповаловой И.В. от 24 марта 2023 г., объяснениями Шаповаловой И.В., Петренко Н.Н., Буларга Ю.А., договоров с иностранными организациями, копией паспорта Шаповаловой И. с отметками о выездах за пределы ПМР в июле 2022 г., марте 2023 г., распиской от 09 ноября 2022 г. о передаче Шаповаловой И.В. денежных средств для перевода за рубеж иностранному работодателю в целях получения разрешительных документов на трудоустройство, ответом начальника КПУ МВД ПМР от 06 апреля 2023 г. об отсутствии в электронной системе МВД ПМР сведений о регистрации трудоустроенной за пределами ПМР Шаповаловой И.В., протоколом об административном правонарушении от 24 мая 2023 г. и другими.

Осуществление ООО «Старт-Арт» предпринимательской деятельности с нарушением обязательных условий, установленных для вышеназванного лицензируемого вида деятельности, образуют событие и состав правонарушения, предусмотренного пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР.

Кассационная инстанция соглашается с выводами суда первой инстанции относительно наличия достаточных доказательств допущения Обществом нарушений подпунктов в), ж) пункта 14 Положения «О лицензировании деятельности по оказанию услуг по трудоустройству граждан ПМР за пределами территории ПМР», ответственность за совершение которых предусмотрена пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР.

Также правомерными кассационная инстанция находит и суждения суда об отсутствии оснований для назначения Обществу административного наказания в виде приостановления действия либо аннулирования разрешительных документов.

Однако выводы суда о наличии в действиях ООО «Старт-Арт» двух самостоятельных составов правонарушений, одно из которых не носит характер длящегося, о необходимости назначения наказания с применением пункта 1 статьи 4.4 КоАП ПМР за каждое из правонарушений, по мнению кассационной инстанции, являются ошибочными.

Как усматривается из протокола об административном правонарушении от 24 мая 2023 г., а также иных материалов дела, допущенное Обществом вышеуказанное нарушение, выявленное в рамках одной проверки, связано с предоставлением услуг Шаповаловой И.В. после заключения ею с ООО «Старт-Арт» договора от 28 июня 2022 г.

Нарушение условий, установленных как подпунктом в), так и подпунктом ж) пункта 14 Положения о лицензировании при предоставлении услуг одному потребителю Шаповаловой И.В., образует событие и состав правонарушения, предусмотренного пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР, выразившегося в осуществлении предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных условий, предусмотренных подпунктами в), ж) пункта 14 Положения.

О предоставлении ООО «Старт-Арт» услуг по трудоустройству иным лицам на основании договоров с иностранными организациями, в которых не содержатся условия, обязательные в силу подпункта в) пункта 14 вышеназванного Положения, в материалах дела не имеется, в протоколе об административном правонарушении об этом не указано. В протоколе приведены лишь обстоятельства оказания услуг конкретно Шаповаловой И.В.

Таким образом, у суда первой инстанции не имелось оснований для вывода о совершении Обществом двух правонарушений и для назначения наказания с применением пункта 1 статьи 4.4 КоАП ПМР.

Неправильное применение норм права в силу подпункта 4) статьи 151, подпункта 4) пункта 1 статьи 152, статьи 153 АПК ПМР, подпункта б) пункта 1 статьи 31.7 КоАП ПМР является основанием для изменения мотивировочной и резолютивной части решения. Из мотивировочной части решения суда первой инстанции следует исключить суждения о совершении ООО «Старт-Арт» двух правонарушений, одно из которых, по мнению суда, не

является длящимся, а также исключить вывод о необходимости назначения наказания за каждое из правонарушений в соответствии с пунктом 1 статьи 4.4 КоАП ПМР. Резолютивную часть решения следует изложить в новой редакции с назначением Обществу наказания за одно правонарушение в пределах санкции пункта 3 статьи 14.1 КоАП ПМР.

Доводы кассатора об истечении срока давности привлечения Общества к административной ответственности являются несостоятельными исходя из следующего.

Материалами дела подтверждается длительное (в период с июня 2022 г. по март 2023 г.) невыполнение обязанностей, возложенных на лицензиата, и осуществление предпринимательской деятельности по оказанию услуг, направленных на трудоустройство Шаповаловой И.В., с нарушением лицензионных условий.

Поскольку нарушения носят длящийся характер, предусмотренный пунктом 1 статьи 4.7 КоАП ПМР срок давности следует исчислять с момента обнаружения правонарушения (с даты выявления должностным лицом административного органа факта совершения правонарушения, а именно, с 25 мая 2023 г., которая является датой составления заключения по результатам поданного Шаповаловой И.В. заявления).

Как верно отметил суд первой инстанции, сославшись на пункт 38 Разъяснения «О некоторых вопросах, связанных с применением КоАП ПМР», утвержденного Постановлением Пленума Арбитражного суда ПМР № 4 от 25 апреля 2014 г., приоритетной целью закона, регулирующего отношения, за посягательство на которые установлена административная ответственность, предусмотренная пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР является, в том числе, защита прав потребителей.

В связи с чем, кассационная инстанция соглашается с выводами суда 1 инстанции о необходимости при определении срока давности привлечения ООО «Старт-Арт» к административной ответственности (пункт 1 статьи 4.7 КоАП ПМР) исчислять годичный срок с момента обнаружения (выявления) правонарушения (пункт 2 статьи 4.7 КоАП ПМР).

При таких данных, срок привлечения ООО к административной ответственности, предусмотренной пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР, исчисляемый с момента выявления правонарушения (с 25 мая 2023 г.), на момент вынесения судом решения не истёк.

Доводы представителя Общества об истечении срока давности привлечения Общества к ответственности не основаны на нормах закона и материалах дела.

В качестве одного из аргументов, изложенных в кассационной жалобе, Общество также приводит несвоевременное составление протокола об административном правонарушении, что по мнению кассатора, является нарушением статьи 29.6 КоАП ПМР.

Вместе с тем, составление протокола 24 мая 2023 г. по результатам проведенной проверки, не является основанием для его признания полученным с нарушением закона.

Так, в силу пункта 2 статьи 29.6 КоАП ПМР в случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице или сведения о юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол о административном правонарушении составляется в течение 2 суток с момента выявления административного правонарушения.

Доводы, изложенные Шаповаловой И.В. в заявлении, нуждались в проверке. Как следует из материалов дела, в период март-апрель 2023 г. должностным лицом МВД ПМР отбирались объяснения, запрашивалась дополнительная информация, в том числе по поводу наличия данных о Шаповаловой И.В. в электронной системе МВД ПМР, истребовались документы ООО «Старт-Арт».

Наличие в действиях Общества признаков правонарушения, предусмотренного пунктом 3 статьи 14.1 КоАП ПМР, было выявлено по результатам рассмотрения собранных материалов, а именно, при составлении должностным лицом УБЭПиК МВД ПМР заключения, утвержденного заместителем Министра внутренних дел ПМР 25 мая 2023 г.

Одновременно с подготовкой должностным лицом МВД ПМР заключения, 24 мая 2023 г. был составлен протокол о привлечении Общества к административной ответственности.

Таким образом, установленный пунктом 2 статьи 29.6 КоАП ПМР срок для составления протокола административным органом соблюден.

Протокол об административном правонарушении составлен в соответствии с требованиями статьи 29.3 КоАП ПМР, в присутствии руководителя Общества, при его составлении последнему были разъяснены права, предусмотренные статьей 25.2 КоАП ПМР, предоставлена возможность ознакомления с протоколом (пункт 4 статьи 29.3. КоАП ПМР), вручена копия протокола, что подтверждается подписями представителя Общества на протоколе.

Оснований для признания протокола недопустимым доказательством не имеется.

Доводы ООО «Старт-Арт» о несоответствии заявления УБЭПиК МВД ПМР требованиям АПК ПМР являлись предметом рассмотрения в суде первой инстанции и им дана надлежащая правовая оценка.

С учётом изложенного, оснований к отмене решения суда не имеется. Допущенные судом первой инстанции нарушения влекут изменение решения в соответствии с подпунктом 4) статьи 151, подпунктом 4) пункта 1 статьи 152, статьей 153 АПК ПМР, подпунктом б) пункта 1 статьи 31.7 КоАП ПМР.

За рассмотрение Арбитражным судом дел о привлечении к административной ответственности взимание государственной пошлины действующим законодательством Приднестровской Молдавской Республики не предусмотрено.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом 4) статьи 151, подпунктом 4) пункта 1 статьи 152, статьей 153 Арбитражного процессуального кодекса ПМР, подпунктом б) пункта 1 статьи 31.7 КоАП ПМР, суд кассационной инстанции Арбитражного суда ПМР

Постановил:

Кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» оставить без удовлетворения.

Изменить мотивировочную и резолютивную часть решения Арбитражного суда ПМР от 31 августа 2023 г. по делу № 617/23- (09)11.

Из мотивировочной части решения Арбитражного суда ПМР от 31 августа 2023 г. исключить суждения о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» двух правонарушений, одно из которых не носит характер длящегося, и выводы суда о необходимости назначения наказания с применением пункта 1 статьи 4.4 КоАП ПМР.

Часть первую пункта 2 резолютивной части решения от 31 августа 2023 г. изложить в следующей редакции:

«Привлечь Общество с ограниченной ответственностью «Старт-Арт» (место нахождения: г. Бендеры, ул. Ленина, д. 20 «б», кв. 12; дата регистрации: 02 апреля 2021 года; регистрационный номер: 02-023-5004) к административной ответственности, предусмотренной пунктом 3 статьи 14.1 Кодекса Приднестровской Молдавской Республики об административных правонарушениях, назначив наказание в виде административного штрафа в размере 1050 РУ МЗП, что составляет 19 320 рублей».

В остальной части решение оставить без изменения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

**Судья,
заместитель Председателя
Арбитражного суда ПМР**

Е.В.Качуровская