

В Свердловский областной суд

620019, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 120

(через Кировский районный суд г. Екатеринбурга)

от Макей Елены Валентиновны, защитника по доверенности Городской общественной организации «Екатеринбургское общество «Мемориал» (документы, подтверждающие полномочия защитника имеются в материалах дела об административном правонарушении), адрес: 620062, г. Екатеринбург, пр. Ленина, д. 99, подъезд №2, цокольный этаж, т. м. 8-953-607-20-05, (343) 268-63-83.

ЖАЛОБА

**на постановление Кировского районного суда г. Екатеринбурга
по делу об административном правонарушении от 07 сентября 2016 г.**

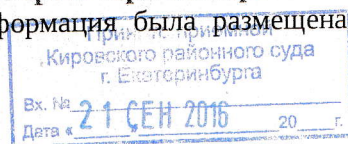
Постановлением Кировского районного суда г. Екатеринбурга по делу об административном правонарушении от 07 сентября 2016 г. Городская общественная организация «Екатеринбургское общество «Мемориал» (далее – ГОО «Мемориал», Организация) была признана виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 19.34 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и ей было назначено наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (трехсот тысяч) рублей.

Полагаю, что обжалуемое постановление является немотивированным, в ходе производства по данному делу об административном правонарушении была нарушена презумпция невиновности, а в действиях ГОО «Мемориал» отсутствует состав административного правонарушения. Полагаю, что любое из указанных ниже оснований в отдельности и все они вместе взятые ведут к отмене обжалуемого постановления и прекращению производства по делу.

1. Нарушение презумпции невиновности в ходе рассмотрения дела

В ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции стороной защиты было указано, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что материал, размещенный в сети "Интернет" по адресу <http://ekmemorial.com/novosti-i-sobytiya/538-prodolzhenie-farsa.html>, был размещен и распространен ГОО «Мемориал». В приобщенных к материалам дела пояснениях защитника подробно описано, почему приложенные к протоколу об административном правонарушении от 28 июля 2016 г. документы не являются доказательствами того, что информация, размещенная на сайте "ekmemorial.com", размещалась и распространялась ГОО «Мемориал». Никаких дополнительных доказательств того, что информация, размещенная на сайте "ekmemorial.com" размещалась и распространялась ГОО «Мемориал», в ходе судебного заседания к материалам дела не приобщалось.

Тем не менее, судом установлено: на сайте с доменным именем ekmemorial.com имеется информация о наименовании, месте нахождения и контактах Организации. Аналогичная информация размещена на странице с материалом «Продолжение фарса» (аб. 7 л.д. 96). Указанный вывод не соответствует фактическим обстоятельствам дела и не подтверждается доказательствами, имеющимися в материалах дела: скриншоты нескольких страниц сайта «Екатеринбургский Мемориал», представленные в качестве доказательств вины Организации Управлением, изготовлены Управлением без верхней и нижней части страницы. Однако, страница, изготовленная Управлением, и содержащая материал «Продолжение фарса» содержит верхнюю часть страницы с указанием адреса и телефона владельца сайта физического лица Анны Пастуховой: 620062, о/а/я 01, Екатеринбург, тел. (343) 200-62-62, 8-902-877-40-70, e-mail: ek-memorial@yandex.ru (л.д. 49). Также и скриншот другой страницы сайта содержит нижнюю часть страницы с указанием информации о владельце сайта физическом Анне Пастуховой (л.д. 50): © Сайт является интеллектуальной собственностью Анны Пастуховой, посвящен увековечению памяти жертв политических репрессий в Екатеринбурге и на Урале, размещая на своих страницах информацию различных организаций и частных лиц на эту тему, поддерживается за счет пожертвований частных лиц и усилий волонтеров. При копировании материалов просьба указывать ссылку на сайт. Указанная выше информация была размещена



Организацией еще в июне 2016 года, что не оспаривается Управлением: нет опровержения этого утверждения в протоколе об административном правонарушении от 28 июля 2016 г.. В подтверждение своей позиции Организацией были представлены полнообъемные скриншоты страниц сайта ekmportal.com в техническом и графическом видах (л.д.д.82-87). Кроме того, в постановлении суда указано о непосредственном обнаружении материала «Продолжение фарса» сотрудником Управления Солоджик, составившем докладную записку, признанную доказательством вины Организации. Отмечу, в записке Солоджикого (л.д.л.д. 44-45) идет речь о том, что Солоджик не согласен с размещением в сети «Интернет» материала о нем как должностном лице Управления, а конкретная позиция о нарушении Организацией ч. 2 ст. 19.34 КоАП РФ Солоджик не формулирована.

Скриншот страницы сайта YouTube, приобщенная к материалам дела Управлением, доказывает то, что копии видеозаписи, против размещения которой выступает представитель Управления Солоджик, размещена физическим лицом, о чем есть запись на соответствующей странице ресурса (л.д. 46). Данные регистратора доменов, также представленные Управлением в приложении к протоколу от 28 июля 2016 года, подтверждают принадлежность сайту Анне Пастуховой (л.д.л.д. 55-57).

Вместе с тем в соответствии с ч. 3 ст. 1.5 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, за исключением случаев, предусмотренных примечанием к указанной статье. Примечание к ст. 1.5 КоАП РФ не содержит указание на то, что положения ч. 3 ст. 1.5 КоАП РФ не распространяются на административные правонарушения, предусмотренные ч. 2 ст. 19.34 КоАП РФ.

Таким образом, при рассмотрении настоящего дела суд первой инстанции фактически возложил на ГОО «Мемориал» обязанность по предоставлению доказательств того, что материал, размещенный в сети "Интернет" по адресу <http://ekmportal.com/news-i-sobytia/538-prodolzhenie-farsa.html>, был размещен и распространен не ГОО «Мемориал», то есть обязал ГОО «Мемориал» доказывать свою невиновность во вменении ему административном правонарушении.

Таким образом, при рассмотрении настоящего дела была нарушена презумпция невиновности, в связи с чем обжалуемое постановление подлежит отмене.

2. Отсутствие состава административного правонарушения в действиях ГОО «Мемориал»

В ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции стороной защиты были даны пояснения(л.д.л.д. 80-81), касающиеся отсутствия в данном деле события административного правонарушения в связи с тем, что на сайте ekmportal.com имеется страница, содержащая сведения о том, что материалы, издаваемые и (или) распространяемые ГОО «Мемориал», изданы и (или) распространяются некоммерческой организацией, включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента: в материале под названием «Продолжение фарса», размещенном физическим лицом на сайте и находящимся по адресу (ссылке) <http://ekmportal.com/news-i-sobytia/538-prodolzhenie-farsa.html>

наименование организации ГОО «Мемориал» содержит ссылку (переход) на страницу организации, где размещена информация о ГОО «Мемориал» как об организации, включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, по адресу: <http://ekmportal.com/organizatsii/documents.html>

На данной странице содержится следующая маркировка: «На основании распоряжения Министерства юстиции Российской Федерации от 30 декабря 2015 года Городская общественная организация "Екатеринбургское общество "МЕМОРИАЛ" включена в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента». На указанной странице размещена также вся официальная информация об организации (полное наименование, ИНН, ОГРН, контактные данные).

Абз. 5 п. 1 ст. 24 ФЗ об НКО не предусматривает требований к месту расположения соответствующей маркировки на материалах, издаваемых и (или) распространяемых некоммерческой организацией, включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента. Таким образом, ссылка (переход) на страницу организации, где размещена информация о ГОО «Мемориал» как об организации, включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, по адресу: <http://ekmportal.com/organizatsii/documents.html>, с наименования организации ГОО «Мемориал» содержит соответствующую маркировку.

По письменному ходатайству организации суд произвел осмотр в сети Интернет страницы сайта ekmportal.com с материалом «Продолжение фарса» и установил факт содержания ссылки (перехода) на страницу с указанием информации о внесении Организации в соответствующий реестр.

Также Организацией представлен в суд в качестве доказательства скриншот страницы с соответствующими ссылками (л.д. 79).

Тем не менее, судом сделан вывод о наличии в действиях Организации состава административного правонарушения.

Считаем, что обжалуемое постановление подлежит отмене, а дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 19.34 КоАП РФ, - прекращению в связи с отсутствием в действиях ГОО «Мемориал» состава административного правонарушения, то есть то есть на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

3. Немотивированность обжалуемого постановления

В ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции стороной защиты были даны пояснения, касающиеся нарушения возбуждением в отношении Организации дела об административном правонарушении и привлечением ее к административной ответственности статей 10 и 11 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод (далее – Конвенция).

Вместе с тем вышеуказанный аргумент стороны защиты не был проанализирован судом в обжалуемом постановлении. При этом в обжалуемом постановлении не было приведено ни одного аргумента в пользу того, что вмешательство в права, гарантированные статьями 10 и 11 Конвенции, в данном деле было основано на законе, преследовало законную цель, а также являлось пропорциональным и необходимым в демократическом обществе.

Таким образом, решение суда в части указанных аргументов не может считаться мотивированным, в связи с чем подлежит отмене.

4. Необоснованное назначение наказания

Без ущерба для заявленных выше доводов утверждается, что административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (трехсот тысяч) рублей было назначено Организации без учета п. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ, в соответствии с которым при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В данном деле минимальный размер штрафа, предусмотренный ч. 2 ст. 19.34 КоАП РФ, составляет триста тысяч рублей.

Вместе с тем судом не было принято во внимание то обстоятельство, что у ГОО «Мемориал» отсутствуют денежные средства, о чем представлена справка из банка об остатке денежных средств на счете (л.д. 88), или имущество, в связи с чем выплата штрафа в размере трехсот тысяч рублей для Организации является невозможной.

По этому основанию обжалуемое постановление также подлежит отмене.

Обращаем внимание, в материалах дела отсутствует определение суда, указанное в описи (л.д. 76). Вместо определения в деле находится другой документ. Полагаем, что имеет место нарушение прав участников процесса на справедливое судебное разбирательство.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 30.1, п. 3 ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ,

ПРОШУ:

постановление Кировского районного суда г. Екатеринбурга по делу об административном правонарушении от 07 сентября 2016 г. по делу №5-248/2016 отменить, производство по об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 19.34 КоАП РФ, в отношении Городской общественной организации «Екатеринбургское общество «Мемориал» прекратить в связи с отсутствием в действиях Городской общественной организации «Екатеринбургское общество «Мемориал» состава административного правонарушения, то есть на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

20 сентября 2016 г.



/Е.В. Макей/