



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
Именем Российской Федерации**

ХАБАРОВСКОГО КРАЯ

Р Е Ш Е Н И Е

г. Хабаровск

Дело №А-73-12609/2009

«17» сентября 2009 года

Арбитражный суд Хабаровского края,
в составе судьи Зверевой А.В., при ведении протокола судебного заседания судьей,
рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Прокуратуры Центрального
района города Хабаровска
о привлечении Общества с ограниченной ответственностью «Восток-Тотал» к
административной ответственности по части 2 статьи 14.1 Кодекса Российской
Федерации об административных правонарушениях.

при участии:

от заявителя – Готовченко Е.В., доверенность от 17.09.2009 №2.1/2009

от лица, привлекаемого к административной ответственности – Рубцова Е.А.,
доверенность от 07.10.2008.

Сущность дела: Прокуратура Центрального района г.Хабаровска обратилась в
арбитражный суд с требованием о привлечении Общества с ограниченной
ответственностью «Восток-Тотал» (далее – ООО «Восток-Тотал», Общество) к
административной ответственности, предусмотренной частью 2 статьи 14.1. Кодекса
Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),
за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения
(лицензии).

В судебном заседании представитель заявителя, вынесшего постановление о
возбуждении дела об административном правонарушении, дала пояснения по
существованию правонарушения, свои требования поддержала в полном объеме.

Представитель лица, привлекаемого к административной ответственности, с
требованием заявителя не согласен.

СУД УСТАНОВИЛ:

Прокурором Центрального района г.Хабаровска проведена проверка ООО
«ВостокТотал» по соблюдению законодательства об игровой деятельности.

В ходе проверки, проведенной 31.07.2009, установлено, что ООО «Восток-
Тотал», расположенное по адресу: г.Хабаровск, ул.Муравьева Амурского, 5, в
нарушение Федерального закона «О лицензировании отдельных видов

деятельности» от 08.08.2001 №128-ФЗ осуществляет деятельность по организации и содержанию тотализаторов, букмекерских контор, игорных заведений и ломбардов, организацию игорного бизнеса, а также других средств игры в установленном законом порядке.

Усмотрев в действиях Общества признаки административного правонарушения, 03.08.2009 прокурор Центрального района г.Хабаровска вынес постановление о возбуждении в отношении ООО «Восток-Тотал» дела об административном правонарушении по части 2 статьи 14.1 КоАП РФ.

Поскольку дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 статьи 14.1. КоАП РФ, совершенных юридическими лицами, согласно абзацу 3 части 3 статьи 23.1. КоАП РФ рассматриваются арбитражными судами, прокуратура направила материалы проверки для рассмотрения в арбитражный суд.

Заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, исследовав и оценив, в порядке статьи 71 АПК РФ, имеющиеся в материалах дела доказательства, суд считает требование заявителя не подлежащим удовлетворению по следующим основаниям:

Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна) в силу части 2 статьи 14.1. КоАП РФ является административным правонарушением и влечет административную ответственность в виде наложения на юридических лиц административного штрафа - от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Согласно статье 2 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 08.08.2001 №128-ФЗ, принятого Государственной Думой 13.07.2001 (далее – Федеральный закон от 08.08.2001 №128-ФЗ) под лицензией понимается – специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю; под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации определяет Федеральный закон «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» от 29.12.2006 №244-ФЗ, (в редакции Федеральных законов от 24.07.2009 №211-ФЗ), принятый Государственной Думой

20.12.2006, одобренный Советом Федерации 27.12.2006.

Подпунктами 3, 4, 5 статьи 3 вышеуказанного закона государственное регулирование деятельности по организации и проведению азартных игр осуществляется путем выдачи разрешений на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорных зонах; выдачи лицензий на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах; выявления, запрещения и пресечения деятельности лиц, осуществляющих деятельность по организации и проведению азартных игр с нарушением законодательства о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр.

Согласно пунктов 1,2 статьи 5 Федерального закона от 29.12.2006 №244-ФЗ деятельность по организации и проведению азартных игр может осуществляться исключительно организаторами азартных игр, предусмотренных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами. Деятельность по организации и проведению азартных игр может осуществляться исключительно в игорных заведениях, соответствующих требованиям, предусмотренным настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьёй 9 Закона, на территории Российской Федерации создаются четыре игорные зоны. На территории одного субъекта Российской Федерации может быть создано не более одной игорной зоны. В случае, если игорная зона включает в себя части территорий нескольких субъектов Российской Федерации, на территориях соответствующих субъектов Российской Федерации не могут быть созданы другие игорные зоны. Игорные зоны создаются на территориях следующих субъектов Российской Федерации: Алтайский край; Приморский край; Калининградская область; Краснодарский край и Ростовская область (данная игорная зона включает в себя часть территории каждого из указанных субъектов Российской Федерации).

В силу пунктом 1, 2 статьи 13 Закона, разрешение на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне предоставляет организатору азартных игр право осуществлять деятельность по организации и проведению азартных игр в игорной зоне при соблюдении требований и ограничений, установленных решением о создании соответствующей игорной зоны. Разрешение на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне выдается органом управления игорной зоной в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации (соглашением между органами государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации), в том числе путем проведения аукциона или конкурса.

В соответствии со статьёй 14 названного Закона, деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах может быть организована вне игорных зон в порядке, установленном настоящей главой.

Букмекерские конторы и тотализаторы (за исключением открываемых в игорных зонах) могут быть открыты исключительно на основании лицензий на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах, порядок выдачи которых определяется Правительством Российской Федерации. В букмекерских конторах и тотализаторах, расположенных вне игорных зон, не может осуществляться деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием игровых автоматов и игровых столов.

Согласно пунктов 11, 12, 13 статьи 16 Закона, в зоне обслуживания участников азартных игр в букмекерской конторе должна находиться касса букмекерской конторы, а также может находиться касса тотализатора; организатор азартных игр в букмекерской конторе при помощи специального оборудования обязан обеспечить прием, единый учет, обработку ставок и выплаты выигрыша; организатор азартных игр в букмекерской конторе вправе самостоятельно определять событие, от которого зависит исход пари, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

В соответствии с пунктом 4 Закона, азартная игра - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры;

Деятельность по организации и проведению азартных игр - деятельность, направленная на заключение основанных на риске соглашений о выигрыше с участниками азартных игр и (или) организацию заключения таких соглашений между двумя или несколькими участниками азартной игры (пункт 6 данной статьи).

Согласно части 1 статьи 6 Закона, организаторами азартных игр могут выступать исключительно юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке на территории Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, в ходе проверки, Прокуратурой установлено, что ООО «Восток Тотал» осуществляет деятельность по организации и содержанию букмекерских контор.

Между тем, факт осуществления данного вида деятельности не подтвержден необходимыми и достаточными доказательствами.

Из имеющегося в материалах дела Международного агентского договора № 38 от 30.06.2009 г., заключенного между ТОО «Букмекерская контора «ГОЛ+ПАС» республика Казахстан и ООО «Восток-Тотал» следует, что агент (ООО «Восток-Тотал») обязался осуществлять прием платежей от физических лиц и производить выплату платежей с соответствии с расчетами платежа, предоставляемого принципалом (ТОО «Букмекерская контора «ГОЛ+ПАС»). Пунктом 1.2. указанного договора, предусмотрено, что агент, выполняя поручение по настоящему договору, действует от имени и за счет принципала.

Частью 2 договора предусмотрено, что права и обязанности по платежам, принятым агентом, возникают непосредственно у принципала.

Таким образом, из материалов дела следует, что ООО «Восток-Тотал», осуществляет посредническую деятельность между физическими лицами и букмекерской конторой. Факт осуществления самим Обществом букмекерской деятельности с необходимостью из материалов дела не следует.

Следует также отметить, что в материалах дела не имеется чеков либо иных платежных документов, подтверждающих принятие денежных средств от граждан и выдачу выигрышей. Отсутствуют сведения об опросе граждан (воспользовавшихся услугами Общества) о фактическом осуществлении данного вида деятельности ООО «Восток-Тотал» либо иными лицами.

В соответствии с пунктом 2 статьи 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно, части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность

В силу части 5 статьи 205 АПК РФ, по делам о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении, не может быть возложена на лицо, привлекаемое к административной ответственности.

В соответствии с пунктами 1, 4 статьи 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина; неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

При таких обстоятельствах суд приходит к выводу, что фактическое осуществление Обществом деятельности по организации и проведению азартных игр (от своего имени) не нашло подтверждения в судебном заседании. Таким образом, требования Прокуратуры не подлежат удовлетворению, ввиду недоказанности события административного правонарушения.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 2.10., 4.1., частью 2 статьи 14.1., частью 3 статьи 23.1. КоАП РФ, статьями 167-170, 202-206 АПК РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении требований Прокуратуры Центрального района г.

Хабаровска о привлечении Общества с ограниченной ответственностью «Восток-Тотал», расположенного по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, 5 к административной ответственности по части 2 статьи 14.1 КоАП РФ отказать.

Решение вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия (изготовления его в полном объеме), если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в Шестой арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней с даты принятия решения, а также в кассационном порядке в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа в течение двух месяцев с даты вступления решения в законную силу.

Апелляционная и кассационная жалобы подаются в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанции через арбитражный суд, принявший решение – Арбитражный суд Хабаровского края.

Судья

А.В.Зверева