

ПОСТАНОВЛЕНИЕ**01 сентября 2014 года****город Москва**

Заместитель председателя Московского городского суда Базькова Е.М., рассмотрев ходатайство Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации П. Э. о рассмотрении надзорной жалобы защитника Ахметгалиева Р.Х. в интересах Ассоциации некоммерческих организаций «В защиту прав избирателей «ГОЛОС» (далее - Ассоциация) на постановление мирового судьи судебного участка № 379 Пресненского района города Москвы от 29 апреля 2013 года и решение судьи Пресненского районного суда города Москвы от 14 июня 2013 года по делу об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

постановлением мирового судьи судебного участка № 379 Пресненского района города Москвы от 29 апреля 2013 года Ассоциация признана виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.19.34 КоАП РФ, и ей назначено административное наказание в виде штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

Решением судьи Пресненского районного суда города Москвы от 14 июня 2013 года указанное постановление оставлено без изменения, жалоба защитника Ахметгалиева Р.Х. – без удовлетворения.

В ходатайстве Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации Памфиловой Э. и в надзорной жалобе защитника Ахметгалиева Р.Х. заявителя, выражая несогласие с вышеназванными судебными актами, просят об их отмене, ссылаясь на отсутствие в действиях Ассоциации состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.34 КоАП РФ. В обоснование приведенного довода указывают на правовую позицию Конституционного Суда РФ, выраженную в Постановлении от 08 апреля 2014 г. №10-П, в котором выявлен конституционно-правовой смысл положений п. 6 ст. 2, абз. 2 п. 7 ст. 32 Федерального закона «О некоммерческих организациях» (далее - Закон о некоммерческих организациях) и ч. 6 ст. 29 Федерального закона «Об общественных объединениях», подлежащих применению при решении вопроса о признании некоммерческой организации выполняющей функции иностранного агента.

Проверив материалы дела об административном правонарушении, изучив доводы ходатайства и надзорной жалобы, нахожу постановление мирового судьи судебного участка № 379 Пресненского района города Москвы от 29 апреля 2013 года и решение судьи Пресненского районного суда города Москвы от 14 июня 2013 года подлежащими отмене.

Согласно ч. 1 ст. 19.34 КоАП РФ административным правонарушением признается осуществление деятельности некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, не включенной в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

В соответствии с п. 6 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента,

в настоящем Федеральном законе 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) (далее - иностранные источники), и которая участвует, в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации.

Некоммерческая организация, за исключением политической партии, признается участвующей в политической деятельности, осуществляемой 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.

В силу п. 7 ст. 32 Закона о некоммерческих организациях некоммерческая организация, намеревающаяся после государственной регистрации осуществлять свою деятельность в качестве некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента, обязана до начала осуществления такой деятельности подать в уполномоченный орган заявление о включении ее в предусмотренный реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Как следует из материалов дела, 13 декабря 2012 года Норвежским хельсинским комитетом (далее - НХК) в адрес Ассоциации, являющейся некоммерческой организацией, созданной разнопрофильными некоммерческими организациями в целях координации их деятельности в сфере защиты прав избирателей, были перечислены денежные средства в размере *** рублей с назначением платежа «***» (общепринятый вариант перевода - премия Свободы имени Сахарова). Указанные денежные средства поступили на транзитный счет Ассоциации.

Письмом Росфинмониторинга от 29 января 2013г. сведения о поступлении денежных средств были переданы в Минюст России, уполномоченное должностное лицо которого, проведя мониторинг и изучив информацию, размещенную на официальном сайте Ассоциации, пришло к выводу, что Ассоциация получает иностранное финансирование и участвует в политической деятельности на территории РФ, то есть выполняет функции иностранного агента, при этом сведения об Ассоциации не включены в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Указанные обстоятельства послужили основанием для привлечения Ассоциации к административной ответственности по ч.1 ст. 19.34 КоАП РФ.

Приходя к выводу о наличии в действиях Ассоциации состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 19.34 КоАП РФ, мировой судья, руководствуясь положениями п. 6 ст. 2 и абз. 2 п. 7 ст. 32 Закона о некоммерческих организациях, исходил из того, что обязательным условием признания некоммерческой организации выполняющей функции иностранного агента является наличие у нее двух признаков: 1) получение денежных средств и иного имущества от иностранных источников; 2) участие в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации.

Указанные признаки мировой судья обоснованно признал юридически значимыми для правильного разрешения настоящего дела и на основе собранных по делу доказательств сделал вывод о том, что у Ассоциации они имеются.

При этом мировой судья отметил, что денежные средства, поступившие на счет Ассоциации в связи с присуждением ей международной премии, не могут быть исключены из объема денежных поступлений от иностранных источников, с получением которых законодатель связывает наличие у российской некоммерческой организации одного из признаков иностранного агента, независимо от того, являются ли они целевым или нецелевым поступлением, а также независимо от основания их получения.

В то же время, мировой судья отклонил довод стороны защиты о том, что денежные средства, поступившие от НХК на транзитный счет Ассоциации в качестве дара, последней не были и не могли быть использованы, так как на ее текущие (валютный и расчетный) счета не поступали и еще до составления протокола об административном правонарушении были возвращены отправителю как ошибочно перечисленные. По мнению мирового судьи, отраженному в судебном постановлении, данные обстоятельства, подтвержденные выпиской из лицевого счета Ассоциации от 11.04.2013 г., карточкой счета, письмами Шибановой Л.В. в Московский банк ОАО «Сбербанк России» о возврате денежных средств, не опровергают наличие у Ассоциации признака финансирования от иностранного источника в смысле, придаваемом этому понятию в п.2 ст.6 Закона о некоммерческих организациях.

Как указал судья в постановлении, по смыслу закона названный признак считается выполненным уже с момента получения организацией денежных средств, который в данном случае определяется по факту их поступления на транзитный валютный счет Ассоциации. На этом основании мировой судья сделал вывод о том, что дальнейшие действия Ассоциации, выразившиеся в отказе от зачисления поступивших денежных средств на ее расчетный счет и в даче Банку поручения об их возврате плательщику, которые были совершены спустя 3 месяца после поступления денежных средств на транзитный валютный счет Ассоциации, не могут повлечь освобождение ее от административной ответственности, так как они имели место уже после получения денежных средств и были связаны с распоряжением ими.

С учетом изложенного, мировой судья посчитал доказанным, что Ассоциация получила денежные средства от НХК и распорядилась ими по

своему усмотрению, что свидетельствует о наличии у нее признака финансирования из иностранного источника.

08 апреля 2014 г. Конституционным Судом РФ принято Постановление №10-П, согласно которому из содержания взаимосвязанных положений п. 6 ст. 2, абз. 2 п. 7 ст. 32 Закона о некоммерческих организациях и ч. 6 ст. 29 Федерального закона «Об общественных объединениях» следует, что некоммерческая организация - для того чтобы быть признанной выполняющей функции иностранного агента – должна в том числе получать 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). При этом ни временные (продолжительность, систематичность, однократность), ни количественные (размер, объем), ни видовые (пожертвования, гранты, премии и т.п.) характеристики получаемых некоммерческой организацией от иностранных источников денежных средств или иного имущества юридического значения не имеют, чем, по существу, блокируется возможность произвольного истолкования и применения указанных законоположений в части, относящейся к условиям получения иностранного финансирования.

Вместе с тем, как отметил Конституционный Суд РФ, важно учитывать, что соответствующие денежные средства и иное имущество должны быть не просто перечислены (направлены в адрес) некоммерческой организации, а приняты ею; если же она отказывается от их получения и возвращает иностранному источнику, тем более когда такие действия предпринимаются до начала участия в политической деятельности, объявление себя некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, не требуется.

Согласно п. 2.1 Инструкции Центрального Банка РФ от 30 марта 2004 г. № 111-И «Об обязательной продаже части валютной выручки на внутреннем валютном рынке Российской Федерации» для идентификации поступлений иностранной валюты в пользу резидентов и в целях учета валютных операций, в том числе при осуществлении обязательной продажи части валютной выручки, уполномоченные банки открывают резидентам (юридическим лицам и физическим лицам - индивидуальным предпринимателям) на основании договора банковского счета текущий валютный счет и в связи с этим одновременно транзитный валютный счет. При этом каждому текущему валютному счету, открываемому по всем видам валют (за исключением счетов, открываемых в клиринговых валютах), должен соответствовать транзитный валютный счет.

Таким образом, транзитный валютный счет открывается одновременно с текущим валютным счетом, независимо от волеизъявления клиента, без заключения об этом договора банковского счета, и является внутренним счетом банка, имеющим специальное целевое значение.

Из материалов дела, а именно: из выписки из лицевого счета Ассоциации от 11.04.2013г., карточки счета, письма Шибановой Л.В. в Московский банк ОАО «Сбербанк России» о возврате денежных средств и письменного подтверждения из ОАО «Сбербанк России», а также из приложенной к ходатайству Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации копии справки ОАО «Сбербанк России» от 11 июня 2013 года усматривается, что зачисленные 13 декабря 2012 года на транзитный счет Ассоциации денежные средства в размере *** евро 11 апреля 2013 года были отправлены обратно перевододателю; на расчетный счет Ассоциации данные средства не поступали и Ассоциацией получены не были.

Таким образом, перечисленные НХК на транзитный счет Ассоциации денежные средства последней приняты не были, что с учетом приведенной выше правовой позиции Конституционного Суда РФ, сформулированной в Постановлении от 08 апреля 2014 года № 10-П, не позволяет сделать вывод о наличии у Ассоциации признака финансирования из иностранных источников, необходимого для признания ее выполняющей функции иностранного агента.

При таких обстоятельствах постановление мирового судьи судебного участка № 379 Пресненского района города Москвы от 29 апреля 2013 года и решение судьи Пресненского районного суда города Москвы от 14 июня 2013 года не могут быть признаны законными и подлежат отмене.

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 19.34 КоАП РФ, в отношении Ассоциации некоммерческих организаций «В защиту прав избирателей «ГОЛОС» подлежит прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 30.13, 30.17 и 30.18 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

ходатайство Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации П. Э. о рассмотрении надзорной жалобы защитника Ахметгалиева Р.Х. в интересах Ассоциации некоммерческих организаций «В защиту прав избирателей «ГОЛОС» удовлетворить.

Постановление мирового судьи судебного участка № 379 Пресненского района города Москвы от 29 апреля 2013 года и решение судьи Пресненского районного суда города Москвы от 14 июня 2013 года по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 19.34 КоАП РФ, в отношении Ассоциации некоммерческих организаций «В защиту прав избирателей «ГОЛОС» – отменить.

Производство по делу прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

**Заместитель председателя
Московского городского суда**

Е.М. Базькова