

РЕШЕНИЕ
по делу об административном правонарушении

27 августа 2019 года

г. Смоленск

Судья Смоленского областного суда при секретаре
рассмотрев жалобу на постановление судьи Ленинского
районного суда г. Смоленска от 15 августа 2019 года по делу об административном
правонарушении, предусмотренном ч. 1.1 ст. 18.8 Кодекса Российской Федерации об
административных правонарушениях, в отношении Джомидова Махмадло Зохиновича,

установил:

Названным постановлением признан виновным в совершении
административного правонарушения, предусмотренного ч. 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ, и
подвергнут наказанию в виде административного штрафа в размере 2 000 рублей с
административным принудительным выдворением за пределы Российской Федерации. До
выдворения помещен в специальное учреждение временного содержания иностранных
граждан УМВД России по Смоленской области (ЦВСИГ).

В жалобе Джомидов М.З. выражает несогласие с вынесенным постановлением,
просит его отменить, производство по делу прекратить, ссылаясь на то, что 04.06.2019
был документирован патентом 67 № 1900020989, бланк РР 2523100. Срок действия
патента продлен до 04.09.2019. Полагает, что ввиду изложенных обстоятельств у него не
возникла обязанность по продлению срока временного пребывания на территории
Российской Федерации, срок временного пребывания считается продленным на срок
действия патента.

Джомидов М.З. о времени и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим
образом, в связи с чем, с учетом положений ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, дело рассмотрено без
его участия.

Изучив материалы дела, проверив доводы жалобы, заслушав объяснения
защитников и , поддержавших доводы
жалобы, прихожу к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 11 Федерального закона от 25 июля 2002 года № 115-ФЗ
«О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее –
Федеральный закон № 115-ФЗ) иностранные граждане имеют право на свободу
передвижения в личных или деловых целях в пределах Российской Федерации на
основании документов, выданных или оформленных им в соответствии с настоящим
Федеральным законом, за исключением посещения территорий, организаций и объектов,
для въезда на которые в соответствии с федеральными законами требуется специальное
разрешение.

Согласно п. 1 ст. 2 названного Федерального закона законно находящийся в
Российской Федерации иностранный гражданин - лицо, имеющее действительные вид на
жительство, либо разрешение на временное проживание, либо визу и (или) миграционную
карту, либо иные предусмотренные федеральным законом или международным договором
Российской Федерации документы, подтверждающие право иностранного гражданина на
пребывание (проживание) в Российской Федерации.

В силу п. 1 и п. 2 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ срок временного
пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина, прибывшего в
Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, не может превышать
девяносто суток суммарно в течение каждого периода в сто восемьдесят суток, за
исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, а также в

случае, если такой срок не продлен в соответствии с настоящим Федеральным законом; временно пребывающий в РФ иностранный гражданин обязан выехать из Российской Федерации по истечении срока его визы или иного срока временного пребывания, установленного настоящим Федеральным законом.

На основании ст. 25.10 Федерального закона от 15 августа 1996 года № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» иностранный гражданин или лицо без гражданства, въехавшие на территорию Российской Федерации с нарушением установленных правил, либо не имеющие документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в Российской Федерации, либо утратившие такие документы и не обратившиеся с соответствующим заявлением в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, либо уклоняющиеся от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания (проживания) в Российской Федерации, а равно нарушившие правила транзитного проезда через территорию Российской Федерации, являются незаконно находящимися на территории Российской Федерации и несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства режима пребывания (проживания) в Российской Федерации, выразившееся в отсутствии документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в Российской Федерации, или в случае утраты таких документов в неподаче заявления об их утрате в соответствующий орган либо в уклонении от выезда из Российской Федерации по истечении определенного срока пребывания, влечет наложение административного штрафа в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации.

Как усматривается из материалов дела, 15 августа 2019 г. ОП № 1 УМВД России по г. Смоленску в отношении гражданина Республики Таджикистан _____ был составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ, в связи с тем, что 14 августа 2019 г. в 17 часов 05 мин. в здании УМВД УМВД России по Смоленской области по адресу: г. Смоленск, ул. Багратиона, д. 13 «а» установлен гражданин Республики Таджикистан _____, который въехал в Российскую Федерацию и уклонился от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания, срок истек 4 августа 2019 г., в настоящее время не имеющий регистрации на территории Российской Федерации, что является нарушением ст. 5 Федерального закона РФ от 25 июля 2002 года «О правовом положении иностранных граждан в РФ № 115-ФЗ».

Джомидов М.З. в судебном заседании вину в совершенном правонарушении не признал, возражал против наложения на него административного штрафа и выдворения за пределы Российской Федерации.

Придя к выводу о доказанности вины Джомидова М.З. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ, судья районного суда назначил ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 2000 рублей с принудительным административным выдворением за пределы Российской Федерации.

В соответствии со ст. 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административном правонарушении являются полное, всестороннее и объективное выяснение обстоятельств каждого дела и разрешение его в соответствии с законом.

Согласно ст. 26.1 КоАП РФ обстоятельствами, подлежащими выяснению по делу об административном правонарушении, являются: наличие события административного правонарушения; лицо, совершившее противоправные действия; виновность лица в совершении административного правонарушения; обстоятельства, смягчающие либо отягчающие административную ответственность, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В силу ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, в производстве которого находится дело, устанавливает наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Таким образом, по смыслу закона, установление виновности предполагает не только доказывание вины лица в совершении противоправного действия (бездействия), то есть объективной стороны деяния, но и установление субъекта административной ответственности.

Исходя из изложенных норм и представленных доказательств, с указанным выводом судьи суда первой инстанции согласиться нельзя, поскольку он сделан без надлежащей проверки всех обстоятельств дела, а также проверки наличия в действиях лица, привлекаемого к административной ответственности, состава административного правонарушения.

В соответствии с п. 5 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ срок временного пребывания иностранного гражданина продлевается при выдаче иностранному гражданину разрешения на работу или патента либо при продлении срока действия разрешения на работу или патента в соответствии со ст. 13.1, 13.2 или 13.3 настоящего Федерального закона.

Срок временного пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина продлевается при выдаче иностранному гражданину патента, при продлении срока действия патента или при переоформлении патента в соответствии со ст. 13.3 настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Пунктом 5 ст. 13.3 указанного Федерального закона предусмотрено, что патент выдается иностранному гражданину на срок от одного до двенадцати месяцев. Срок действия патента может неоднократно продлеваться на период от одного месяца. При этом общий срок действия патента с учетом продлений не может составлять более двенадцати месяцев со дня выдачи патента. Срок действия патента считается продленным на период, за который уплачен налог на доходы физических лиц в виде фиксированного авансового платежа. В этом случае обращение в территориальные органы федерального органа исполнительной власти в сфере миграции не требуется. В ином случае срок действия патента прекращается со дня, следующего за последним днем периода, за который уплачен налог на доходы физических лиц в виде фиксированного авансового платежа.

При этом, ч. 4 ст. 227.1 НК РФ предусматривает, что фиксированный авансовый платеж уплачивается налогоплательщиком по месту жительства (месту пребывания) налогоплательщика до дня начала срока, на который выдается патент, либо до начала срока, на который продлевается срок действия патента.

Следовательно, авансовый платеж при первоначальном получении патента должен быть уплачен до дня его выдачи, а последующие платежи для продления патента должны быть уплачены до дня окончания срока действия патента и только при таких обстоятельствах он считается продленным.

В случае, если срок действия имеющегося у иностранного гражданина патента не был продлен либо выданный ему патент был аннулирован, данный иностранный гражданин в случае истечения срока его временного пребывания в Российской Федерации обязан выехать из Российской Федерации (абз. 5 п. 5 ст. 5 названного выше Федерального закона).

Из материалов дела усматривается, что 24.04.2019 Джомидов М.З. прибыл в Российскую Федерацию с целью трудоустройства.

25.04.2019 принимающей стороной Джомидов М.З. поставлен на миграционный учет по месту пребывания по адресу: ул. Буденного, д. 16, г. Вязьма, Смоленская область.

04.06.2019 Джомидовым М.З. оформлен патент 67 № 1900020989 (л.д. 38).

На основании изложенного, в соответствии с п. 5 ст. 5 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» срок временного пребывания Джомидова М.З. на территории Российской Федерации был продлен в установленном законом порядке.

Материалами дела подтверждается уплата Джомидовым М.З. фиксированных авансовых платежей по налогу 23.05.2019, 03.07.2019 и 03.08.2019 в сумме по 3 696 руб. каждый (л.д. 39-41).

Исходя из анализа вышеуказанных правовых норм заявитель, получив патент и оплачивая его ежемесячными авансовыми платежами, установленными п. 4 ст. 227.1 НК РФ, ежемесячно продлевал срок действия выданного ему патента, выразив тем самым намерение продолжать находиться на территории Российской Федерации на законных основаниях в соответствии с требованиями миграционного законодательства.

В силу положений ч. 1 и 4 ст. 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустрашимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании п. 3 ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ, по результатам рассмотрения жалобы на постановление по делу об административном правонарушении выносится решение об отмене постановления и о прекращении производства по делу при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных ст.ст. 2.9, 24.5 КоАП РФ, а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление.

Учитывая установленные обстоятельства, обжалуемое постановление судьи нельзя признать законным и обоснованным, оно подлежит отмене, а производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ, в отношении заявителя - прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Руководствуясь ст.ст. 30.2 - 30.9 КоАП РФ, судья Смоленского областного суда

решил:

Жалобу

удовлетворить.

Постановление судьи Ленинского районного суда г. Смоленска от 15 августа 2019 года по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1.1 ст. 18.8 КоАП РФ, в отношении

отменить.

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

Освободить

из Центра временного содержания иностранных граждан УМВД России по Смоленской области, расположенного по адресу: Смоленская область, Духовщинский район,

Судья

