**ЧАСТНОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

7 декабря 2023 года дело №6212-23-00-3/1477 город Жезказган

Специализированный суд по административным правонарушениям города Жезказган области Ұлытау,

в составе председательствующего судьи Есибаевой Р.М.,

при секретаре судебного заседания Нугербековой А.Б.,

участием прокурора Жақанбай А.Д.,

лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении Д.И.Н,

его защитников – адвокатов К.К.Б., Саржанова Г.Т., Нигметова С.Д.,

представителя отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган А.А.Д.,

рассмотрел в открытом судебном заседании на русском языке дело об административном правонарушении в отношении:

ДИН (D.I.),

дата рождения: 8 июня 1994 года рождения,

место жительства: временно проживал область Ұлытау, город Жезказган, улица …., дом 29, квартира 1,

документ, удостоверяющий личность: паспорт № 4…., выдан 11 марта 2019 года,

в совершении административного правонарушения предусмотренного частью 4 статьи 517 Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях» (далее КоАП),

**УСТАНОВИЛ:**

Согласно протокола 20 ноября 2023 года сотрудниками отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган был выявлен факт нарушения гражданином Республики Таджикистан Д.И.Н. законодательства Республики Казахстан в области миграции населения, выразившееся в уклонении от выезда в течение периода, превышающего десять суток после истечения установленного законодательством срока, то есть после 27 октября 2023 года, так, Д.И.Н. въехал в Республику Казахстан 30 июня 2023 года, был зарегистрирован до 24 октября 2023 года, по истечении срока разрешения на временное проживание он обратился в Центр обслуживания населения (далее ЦОН) 26 октября 2023 года на продление разрешения на временное проживание, которое было ему выдано до 24 ноября 2023 года, однако данное разрешение на временное проживание 27 октября 2023 года было аннулировано в связи с нарушением срока подачи заявления на его выдачу.

По результатам рассмотрения дела судом была изменена квалификация действий Д.И.Н. с части 4 статьи 517 КоАП на пункт 1) части 3 статьи 517 КоАП.

Часть 4 статьи 517 КоАП, предусматривает, что нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения, выразившееся в уклонении от выезда в течение периода, превышающего десять суток после истечения установленного законодательством срока,  влечет штраф в размере двадцати пяти месячных расчетных показателей либо административное выдворение за пределы Республики Казахстан.

Согласно статьи 2 КоАП, основанием административной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава правонарушения предусмотренного в особенной части настоящего Кодекса.

Согласно статье 11 КоАП, физическое лицо подлежит административной ответственности только за те правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Объективное вменение, то есть административная ответственность за невиновное причинение физическим лицом вреда, не допускается.

Согласно пункта 6 Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан, утвержденных Постановлением Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года №148 (далее Правила), разрешенный срок пребывания иммигрантов в Республике Казахстан заканчивается для иммигрантов, оформивших разрешение на временное проживание, – по истечении срока действия данного разрешения.

Судом установлено, что Д.И.Н. въехал в Республику Казахстан 30 июня 2023 года, был зарегистрирован до 24 октября 2023 года.

20 октября 2023 года Д.И.Н. обратился в ЦОН с заявлением о выдаче ему разрешение на осуществление трудовой деятельности, поскольку согласно пункта 10 Правил, разрешение на временное проживание оформляется на основании обращений физических и юридических лиц, заключивших с иммигрантом в установленном законодательством порядке трудовой договор.

23 октября 2023 года ему на номер сотового телефона пришло СМС-оповещение с номера 1414 единого контакт-центра портала «электронного правительства», о том, что разрешение на трудовую деятельность готово, что подтверждается его показаниями в суде, а также предоставленным им скриншотом с сотового телефона сообщения от номера 1414.

26 октября 2023 года, то есть после истечение двух суток со дня истечения разрешенного срока пребывания в Казахстане, Д.И.Н. обратился с работодателем в ЦОН для выдачи разрешения на временное проживание.

Не смотря на истечение срока разрешения на временное проживание Д.И.Н. в Республике Казахстан 24 октября 2023 года, работником отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган А.К.А. 27 октября 2023 года Д.И.Н. выдано разрешение на временное проживание с 26 октября 2023 года до 24 ноября 2023 года, о чем работодателю поступило СМС-уведомление, что подтверждается показаниями Д.И.Н. и свидетеля Н.А.Н.

Согласно ответа Комитета миграционной службы Министерства внутренних дел Республики Казахстан от 7 декабря 2023 года на запрос суда, согласно данным информационной системы разрешение на временное проживание на имя Д.И.Н. перешло в разряд недействительности, в связи с тем, что сотрудником Отдела миграцинной службы Управления полиции города Жезказган А.К.А. сокращен срок действия разрешения на временное проживание по причине «нарушение правил пребывания» на срок до 27 октября 2023 года, в связи с отсутствием номера телефона Давлатова И.Н. уведомить о сокращении срока действия разрешения не представилось возможным.

В связи с чем доводы представителя отдела миграционной службы А.А.Д. о том, что им не было известно о том, что у Д.И.Н. на 26 октября 2023 года был просрочен срок нахождения в Казахстане и выданное ими разрешение с 26 октября 2023 года по 14 ноября 2023 года аннулировано автоматически, суд считает несостоятельными.

Таким образом, судом установлено, что инспектор А.К.А., 27 октября 2023 года сократив разрешенный срок пребывания Давлатова И.Н. до 27 октября 2023 года, зная, что им нарушен срок пребывания на двое суток, а именно с 24 октября 2023 года по 26 октября 2023 года, не приняла мер к привлечению его к административной ответственности по пункту 1) части 3 статьи 517 КоАП, не сообщила ему о сокращении срока пребывания и Д.И.Н. находился на территории Республики Казахстан в соответствии с выданным разрешением.

В соответствии с частью 3 статьи 10 КоАП, любые сомнения в виновности толкуются в пользу лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении. В его же пользу должны разрешаться и сомнения, возникающие при применении законодательства об административных правонарушениях.

Доказательств того, что Давлатов И.Н. умышленно уклонился от выезда в течение периода, превышающего десять суток после истечения установленного законодательством срока суду не представлено и в судебном заседании не добыто.

После истечения срока разрешения на временное проживание 24 октября 2023 года, Д.И.Н. было выдано разрешение на временное проживание с 26 октября 2023 года по 24 ноября 2023 года и Д.И.Н. находился в Республике Казахстан в соответствии с выданным разрешением, о сокращении срока пребывания до 27 октября 2023 года он не был оповещен.

Таким образом, суд считает, что в действиях Д.И.Н. отсутствует состав административного правонарушения предусмотренного частью 4 статьи 517 КоАП.

Вместе с тем, судом установлено, что Д.И.Н. зная о том, что 24 октября 2023 года у него истекает срок разрешения на временное проживание, с 24 октября 2023 года не выехал из Республики Казахстан в течение двух суток, до 26 октября 2023 года, то есть до выдачи ему разрешения на временное проживание. Согласно пояснений Д.И.Н. и предоставленного им скриншота с сотового телефона, 23 октября 2023 года ему на сотовый телефон пришло СМС-оповещение о готовности разрешения на осуществление трудовой деятельности, дающее право работодателю обратиться с заявкой о выдаче иностранному гражданину разрешение на временное проживание, однако им не приняты меры для получения разрешения на временное проживание, обратился с работодателем в ЦОН для его получения только 26 октября 2023 года.

Таким образом, суд считает, что в действиях Д.И.Н. имеется состав административного правонарушения предусмотренного пунктом 1) части 3 статьи 517 КоАП, как нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения, выразившееся в невыезде из Республики Казахстан после истечения срока, установленного законодательством Республики Казахстан в течение трех суток.

В соответствии с частью 4 статьи 829-14 КоАП, признав в результате рассмотрения дела неправильной юридическую оценку содеянного, суд обязан изменить квалификацию правонарушения на статью закона, предусматривающую менее строгое административное взыскание.

На основании установленных обстоятельств суд изменил квалификацию действий Д.И.Н. с части 4 статьи 517 КоАП на пункт 1) часть 3 статьи 517 КоАП и наложил на него административное взыскание в виде предупреждения.

Согласно статье 829-19 КоАП, при выявлении случаев нарушения законности, а также установлении причин и условий, способствующих совершению административных правонарушений, суд выносит частное постановление и вносит в соответствующую организацию и должностным лицам представление о принятии мер по их устранению.

Судом установлено, что срок разрешения на временное проживание в Республике Казахстан у Д.И.Н. закончился 24 октября 2023 года, заявка на получение вновь разрешения на выдачу разрешения на временное проживание в Республике Казахстан подана 26 октября 2023 года, то есть через двое суток после истечения срока такого разрешения. Не смотря на истечение срока разрешения на временное проживание Д.И.Н. в Республике Казахстан 24 октября 2023 года, работником отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган А.К.А. 27 октября 2023 года Д.И.Н. выдано разрешение на временное проживание с 26 октября 2023 года до 24 ноября 2023 года. При этом 27 октября 2023 года А.К.А. сократила срок разрешения на временное проживание Д.И.Н. до 27 октября 2023 года, в связи с нарушением правил пребывания, при этом зная, что Д.И.Н. нарушен срок пребывания в Казахстане двое суток, не приняла меры к привлечению его к административной ответственности по пункту 1) части 3 статьи 517 КоАП.

Кроме того, не смотря на указанные нарушения, должностным лицом З.С. в отношении Давлатова И.Н. составлен протокол по статье 517 часть 4 КоАП.

Указанные нарушения свидетельствует о ненадлежащем уровне владения нормами законодательства об административных правонарушениях должностными лицами отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган.

Суд, выявив указанные нарушения, в соответствии со статьей 829-19 КоАП, считает необходимым вынести частное постановление, для принятия мер по их устранению и не допущению подобных фактов впредь.

На основании изложенного, руководствуясь ст.829-19 КоАП, суд

ПОСТАНОВИЛ:

Об изложенном довести до сведения начальника Департамента полиции области Ұлытау для принятия мер по устранению нарушений законности.

О принятых мерах сообщить в месячный срок в суд, вынесший частное постановление.

На частное постановление могут быть поданы жалоба, апелляционное ходатайство прокурора в суд области Ұлытау через Специализированный суд по административным правонарушениям города Жезказган в течение 10 суток со дня вручения копии постановления.

Судья Р.М.Есибаева

Копия верна:

Судья Р.М.Есибаева