**Об административном правонарушении выразившееся в уклонении от выезда за пределы РК превышающего десять суток после истечения установленного законодательством срока**

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

Специализированный суд по административным правонарушениям города Жезказган области Ұлытау, в составе председательствующего судьи Есибаевой Р.М., при секретаре судебного заседания Нугербековой А.Б.,

с 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: Д.И.Н. (D.I.),

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

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.

В судебном заседании Д.И.Н. вину признал частично, пояснил, что является гражданином Республики Таджикистан. Прибыл на территорию Республики Казахстан 30 июня 2023 года, получил разрешение на осуществление трудовой деятельности и разрешение на временное проживание до 24 октября 2023 года. 10 октября 2023 года он купил билет на самолет домой в Республику Таджикистан на 10 ноября 2023 года, так как при покупке билета заранее, его стоимость дешевле, в связи с чем, он планировал продлить разрешение на временное проживание. Поскольку для получения разрешения на временное проживание необходимо обратиться работодателю, то до истечения срока его нахождения на территории Республики Казахстан, 20 октября 2023 года, он обратился в ЦОН с заявкой о выдаче ему разрешения на трудовую деятельность. В расписке о приеме заявления было указано, что дата планируемой выдачи -26 октября 2023 года. Однако 23 октября 2023 года ему на номер его сотового телефона пришло СМС-уведомление о том, что разрешение на трудовую деятельность готово. Несмотря на это он, зная о том, что 24 октября 2023 года истекает законный срок его нахождения в Казахстане, только 26 октября 2023 года пошел вместе с родственницей своего работодателя С.Г.А. – Н.А.М. в ЦОН для подачи заявки на выдачу разрешения на временное проживание. На следующий день от работодателя он узнал, что ему продлено разрешение на временное проживание до 24 ноября 2023 года. О том, что указанное разрешение ему выдали незаконно и что оно аннулировано он не знал, никто его об этом не оповещал, СМС-сообщения на свой номер сотового телефона ни он, ни его работодатель не получали, в связи с чем признает вину в том, что находился на территории Республики Казахстан незаконно с 25 октября 2023 года по 26 октября 2023 года, однако не признает, что находился в Казахстане незаконно свыше десяти суток.

В судебном заседании защитники Д.И.Н. – адвокаты адвокаты К.К.Б., Саржанов Г.Т., Нигметов С.Д., поддержали доводы Д.И.Н., просили суд изменить квалификацию действий Д.И.Н. с части 4 статьи 517 на пункт 1) части 3 статьи 517 КоАП.

В судебном заседании представитель отдела миграционной службы Управления полиции города Жезказган А.А.Д суду показала, что 20 ноября 2023 года в отдел миграционной службы обратился гражданин Республики Таджикистан Д.И.Н., который пояснил, что у него имеется разрешение на временное проживание в Республики Казахстан до 24 ноября 2023 года, однако при посадке на самолет рейсом Алматы-Душанбе его сняли с рейса, пояснив, что его разрешение аннулировано.

При проверке данного факта ими было установлено, что 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 ЦОН 26 октября 2023 года на продление разрешения на временное проживание, данная заявка в автоматическом режиме поступила к ним в базу, где специалист миграционной службы Управления полиции города Жезказган А.К.А. выдала разрешение.

Однако 27 октября 2023 года данное разрешение было аннулировано, считает, что аннулирование произошло автоматически, либо сотрудниками Министерства внутренних дел, в связи с тем, что заявка была подана после истечения разрешенного срока нахождения в Казахстане.

Пояснила, что поскольку разрешение было аннулировано 27 октября 2023 года, то Д.И.Н. находился в Казахстане незаконно с 27 октября 2023 года до момента обнаружения данного правонарушения, до 20 ноября 2023 года, то есть свыше десяти суток после истечения разрешенного срока, в связи с чем ими был составлен протокол по статье 517 часть 4 КоАП.

В судебном заседании свидетель С.Г.А. суду показала, что между ней и Д.И.Н. был заключен трудовой договор на осуществление трудовой деятельности у нее в квартире до 24 октября 2023 года. В связи с тем, что Давлатов И.Н. не успевал закончить ремонт в ее квартире, ему нужно было продлить разрешение на временное проживание, и поскольку она с 15 октября 2023 года находилась в больнице в Астане и не смогла направить заявку онлайн через телефон, то примерно 22 октября 2023 года попросила об этом свою родственницу Н.А.М. О том, что выданное Д.И.Н. разрешение на временное проживание 27 ноября 2023 года было аннулировано она не знала, СМС-оповещение на номер ее сотового телефона ей не поступило.

В судебном заседании свидетель Н.А.Н. показала, что 26 октября 2023 года по просьбе своей родственницы С.Г.А. она обращалась в ЦОН с заявлением о продлении разрешения на временное проживание ее работнику гражданину Республики Таджикистан Д.И.Н. 27 октября 2023 года ей на номер сотового телефона пришло сообщение о том, что документ готов, они его распечатали. Сообщений о том, что разрешение аннулировано ей не поступало.

Выслушав участников процесса, исследовав материалы дела, выслушав заключение прокурора, полагавшего прекратить производство по делу в отношении Д.И.Н. по статье 517 часть 4 КоАП, в связи с отсутствием состава административного правонарушения, давая оценку собранным и представленным доказательствам с точки зрения их относимости, допустимости и достоверности, признавая достаточной для принятия законного и обоснованного постановления по делу, суд пришел к следующему выводу.

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, получил разрешение на временное проживание 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 Д.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 Д.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 Д.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.

В связи с этим, суд считает необходимым изменить квалификацию действий Д.И.Н. с части 4 статьи 517 КоАП на пункт 1) часть 3 статьи 517 КоАП, предусматривающую менее строгое административное взыскание.

Вина Д.И.Н. в совершении правонарушения предусмотренного пунктом 1) часть 3 статьи 517 КоАП, кроме его признательных показаний, подтверждается разрешением на временное проживание с 26 июля 2023 года по 24 октября 2023 года, заявкой о выдачи разрешения на временное проживание в Республике Казахстан от 26 октября 2023 года; разрешением на временное проживание с 26 октября 2023 год по 24 ноября 2023 года.

При наложении административного взыскания суд учитывает то, что санкция пункта 1) части 3 статьи 517 КоАП безальтернативная, в связи с чем налагает на Д.И.Н. административное взыскание в виде предупреждения.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 829-11, 829-14, 829-16 Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях», суд ПОСТАНОВИЛ:

Д.И.Н. (D.I.) признать виновным  по пункту 1) части 3 статьи 517 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях и по данной статье подвергнуть его административному взысканию в виде предупреждения.

Кроме того судом вынесено Частное постановление 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 Д 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.

Сторонами судебный акт не обжалован в Апелляционную инстанцию, Постановление суда вступило в законную силу.

Адвокат Алматы Юрист Адвокат Казахстан Юрист Юридическая услуга [Юридическая консультация](https://www.instagram.com/zakonpravo.kz/?hl=ru) Гражданские дела споры Уголовные дела Защита Административные дела споры Арбитражные дела споры [Юридическая компания Казахстан](https://zakonpravo.kz/) Адвокатская контора Судебные дела