

Судья <данные изъяты> А.В. дело <данные изъяты>

## РЕШЕНИЕ

<данные изъяты> « [REDACTED] года

<данные изъяты>

Судья Московского областного суда <данные изъяты> Е.А., рассмотрев в открытом судебном заседании жалобу [REDACTED] на постановление Одинцовского городского суда <данные изъяты> от [REDACTED] года по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч.3 ст.18.8 КоАП РФ, в отношении [REDACTED]

Заслушав пояснения [REDACTED] его защитника по доверенности Ипуче Д.Р.,

### УСТАНОВИЛ:

Постановлением Одинцовского городского суда <данные изъяты> от <данные изъяты>

[REDACTED] (<данные изъяты>), <данные изъяты> года рождения, гражданин Республики Таджикистан,

признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.3 ст.18.8 КоАП РФ и ему назначено административное наказание в виде штрафа в доход государства в размере 5 000 рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации.

Не согласившись с вынесенным постановлением суда, [REDACTED] подал жалобу, в которой просил постановление городского суда изменить, исключив выдворение, в связи с тем, что его отец является гражданином РФ.

Проверив материалы дела, исследовав доводы жалобы, суд приходит к следующему.

Как следует из материалов дела, [REDACTED] являясь гражданином Республики Таджикистан, нарушил установленный порядок пребывания иностранного гражданина в Российской Федерации, а именно, <данные изъяты> въехал на территорию РФ, и после истечения 90 суток, не имея законных оснований для дальнейшего пребывания на территории Российской Федерации, в нарушение ст.5 Федерального закона от 25.07.2002г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», территорию не покинул, чем нарушил режим пребывания (проживания) иностранного гражданина в Российской Федерации.

Данное обстоятельство было выявлено <данные изъяты> в 02 часов 30 минут в ходе проверки режима пребывания иностранных граждан по адресу: <данные изъяты>, 63 км.

Действия [REDACTED] квалифицированы по ч.3 ст.18.8 КоАП РФ, предусматривающей ответственность за нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства правил въезда в Российскую Федерацию либо режима пребывания (проживания) в Российской Федерации, выразившееся в нарушении установленных правил въезда в Российскую Федерацию, если указанные действия совершенны в городе федерального значения Москве или Санкт-Петербурге либо в Московской или <данные изъяты>.

Согласно ст. 5 ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», срок временного пребывания иностранного гражданина в РФ определяется сроком действия выданной ему визы, а срок временного пребывания в РФ иностранного гражданина, прибывшего в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, не может превышать девяносто суток, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Временно пребывающий в Российской Федерации иностранный гражданин обязан выехать из Российской Федерации по истечении срока действия его визы или иного срока временного пребывания, установленного настоящим Федеральным законом или международным договором Российской Федерации, за исключением случаев, когда на день истечения указанных сроков ему продлены срок действия визы или срок временного пребывания, либо ему выданы новая виза, или разрешение на временное проживание, или вид на жительство, либо у него приняты заявление и иные документы, необходимые для получения им разрешения на временное проживание в порядке, предусмотренном статьей 6.1 настоящего Федерального закона, либо федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции (далее - федеральный орган исполнительной власти в сфере миграции), принято ходатайство работодателя или заказчика работ (услуг) о привлечении иностранного гражданина к трудовой деятельности в качестве высококвалифицированного специалиста или заявление работодателя или заказчика работ (услуг) о продлении срока действия разрешения на работу, выданного такому высококвалифицированному специалисту в соответствии со статьей 13.2 настоящего Федерального закона.

На основании ст. 25.10 ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», иностранный гражданин или лицо без гражданства, выехавшие 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.

Вина [REDACTED] в уклонении от выезда с территории РФ по истечении срока пребывания на территории России не оспаривается ей самой, а также подтверждается материалами дела, в том числе: протоколом об административном правонарушении, объяснениями иностранного гражданина, сведениями из базы данных АСЦБДУИГ, копией паспорта иностранного гражданина, а также другими материалами дела, оцененными судом по правилам ст.26.11 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении не противоречит требованиям ст.29.10 КоАП РФ.

Сроки давности привлечения к административной ответственности соблюдены. Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.3 КоАП РФ, за одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание из наказаний, указанных в санкции применяемой статьи Особенной части настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административной ответственности.

Частью 3 ст. 18.8 КоАП РФ установлена ответственность за нарушения, предусмотренные частями 1, 1.1 и 2 той же статьи, совершенные в городе федерального значения Москве или Санкт-Петербурге либо в Московской или <данные изъяты>. Санкцией части 3 статьи 18.8 КоАП РФ предусмотрено наложение наказания в виде административного штрафа в размере от пяти тысяч до семи тысяч рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации.

Таким образом, административное выдворение в рамках данной статьи не является альтернативным или дополнительным видом наказания, штраф, и выдворение за пределы Российской Федерации подлежат применению одновременно, а не по усмотрению суда.

При таких обстоятельствах, административное наказание назначено [REDACTED] по общим правилам, в соответствии с требованиями ст. ст. 3.1, 3.5, 3.10, 4.1-4.3 КоАП РФ и содеянным, с учетом характера совершенного правонарушения, данных о личности иностранного гражданина, в рамках санкции статьи и является минимальным.

Вместе с тем, при рассмотрении дела судом первой инстанции, [ ] не сообщил о том, что его отец [ ] является гражданином РФ, соответствующие документы, характеризующие его личность, были приобщены им только в суде второй инстанции, в связи с чем, данные обстоятельства не могли быть приняты во внимание городским судом при решении вопроса о назначении [ ] наказания.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.6 КоАП РФ, иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица, совершившие на территории РФ административные правонарушения, подлежат административной ответственности на общих основаниях, установленных КоАП РФ.

Исходя из общих принципов права установление ответственности иностранных граждан и лиц без гражданства в РФ и назначение конкретного наказания, ограничивающего конституционные права граждан, должны отвечать требованиям справедливости, соразмерности, а также конституционно закрепленным целям (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ).

Назначение [ ] наказания в виде административного выдворения в соответствии с п. 3 ст. 7 ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" влечет невозможность получения в течение 5 лет разрешения на временное проживание в Российской Федерации, что может оказывать влияние на его семейную жизнь.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод (заключена в <данные изъяты> <данные изъяты>) вмешательство со стороны публичных властей в осуществление права на семейную жизнь не допускается, за исключением случаев, когда такое вмешательство предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц.

В материалах дела отсутствуют сведения, указывающие на необходимость выдворения [ ] за пределы РФ как единственно возможного способа достижения справедливого баланса публичных и частных интересов в рамках административного судопроизводства, в связи с чем, суд второй инстанции находит возможным применить нормы международного права и исключить из административного наказания, назначенного [ ] выдворение за пределы РФ.

На основании изложенного и руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ,

#### РЕШИЛ:

Постановление Одинцовского городского суда <данные изъяты> от <данные изъяты> по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч.3 ст.18.8 КоАП РФ, в отношении [ ] изменить, исключив из назначенного ему наказания выдворение за пределы Российской Федерации. В остальной части постановление оставить без изменения.

Судья

Е.А. <данные изъяты>