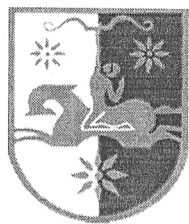


**АԢԿՏՆԻ ԱԿՅԻՆՏԿԱՐՐԱ
ԱՐԲԻՏՐԱՋԻ ԹՎ ԱՍՅԱՐԴԱ**



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
РЕСПУБЛИКИ АБХАЗИЯ**

ул. Дзидзария, 70 тел: 226-71-02, 226-71-05, 226-02-23 Email: ARBITRAZHNIYSUD.RA@yandex.ru

**Кассационное Определение
(дело №К-09/2019)**

г.Сухум

Резолютивная

часть определения объявлена 23.07.2019 г.

Мотивированный текст определения изготовлен 5 августа 2019 г.

Кассационная коллегия Арбитражного суда Республики Абхазия в составе:
Судьи – председательствующего – Агумаа З.М.,
судей – Гулиа С.Б. и Амичба Л.В.

при участии в заседании:

представителя заявителя – начальника правового отдела Государственной миграционной службы Республики Абхазия Маргания Мадины Владимировны, действующей по доверенности от 28.01.2019 г.

представителя РУП «Черноморэнерго» - Багателия Леварсы Сергеевича, действующего по доверенности от 24.05.2019 г.

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу Государственной миграционной службы Республики Абхазия от 3 июня 2019г. на Решение Арбитражного суда Республики Абхазия от 29 мая 2019 г. по делу № АС-25/2019

Установила:

Решением Арбитражного суда Республики Абхазия (судья Аристава К.Ш.) от 29 мая 2019 г. в удовлетворении требований Государственной миграционной службы Республики Абхазия (далее – ГМС, заявитель) о привлечении Республиканского унитарного предприятия «Черноморэнерго» (далее – РУП, лицо, привлекаемое к административной ответственности) к административной ответственности в виде наложения штрафа либо административного приостановления деятельности, за незаконное привлечение к трудовой деятельности 2-х иностранных граждан – Бабаева Бабахона Абдуллаевича и Салаева Гулмухаммета отказано. Производство по делу в части привлечения РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности за незаконное привлечение к трудовой деятельности Бабаева Б.А. прекращено, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности, предусмотренного ч.1 ст.38 Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях (далее – КоАП РА).

За незаконное привлечение к трудовой деятельности гражданина Салаева Г. судом РУП «Черноморэнерго» привлечено к административной ответственности «путем замены административного штрафа, предусмотренного ч.1 ст.172⁸ КоАП РА на предупреждение».

Не согласовавшись с принятым решением в части замены меры наказания, предусмотренной санкцией вышеуказанной статьи (штраф на предупреждение), заявитель обжаловал его в кассационном порядке, считает его «незаконным, необоснованным, противоречащим ст. 189 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия (далее – АПК РА), нормам и принципам КоАП РА, а именно, что действующими нормативно-правовыми актами Республики Абхазия, регулирующими порядок применения административной ответственности, суд не наделен такими полномочиями, а статьи 24, 25, 26 и др. КоАП РА, на которые сослался суд первой инстанции и

в целом Кодекс не содержат в себе прямого указания на возможность замены санкции, установленных статьями Особенной части КоАП РА за совершение того или иного административного правонарушения».

В судебном заседании суда кассационной инстанции представитель кассатора доводы кассационной жалобы поддержал, просил суд удовлетворить их полностью.

На кассационную жалобу поступило от лица, привлекаемого к административной ответственности возражение, в котором жалобу считает необоснованной, не подлежащей удовлетворению, а решение суда от 29 мая 2019 г. законным, поскольку при его вынесении учтены положения КоАП РА. Так же, ходатайствовал о прекращении судопроизводства по делу о привлечении РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности в силу п.8 ч.1 ст.61 Кодекса Республики Абхазия о судопроизводстве по делам об административных правонарушениях.

Изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, обсудив доводы кассационной жалобы и возражения на нее, проверив в порядке ст.295 АПК РА правильность применения норм материального и процессуального права Кассационная коллегия Арбитражного суда Республики Абхазия приходит к следующему:

22 апреля 2019 г. в Арбитражный суд Республики Абхазия обратилась Государственная миграционная служба Республики Абхазия с заявлением о привлечении РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.172⁸ КоАП РА.

Заявитель обращение в суд мотивировал тем, что РУП «Черноморэнерго» привлекло к трудовой деятельности двух иностранных граждан Бабаева Б.А. и Салаева Г., при отсутствии у последних соответствующих разрешений на работу. Указанные нарушения были установлены в ходе плановой проверки, проведенной сотрудниками ГМС РА на предмет соблюдения правил привлечения и использования в Республике Абхазия иностранной рабочей

силы и отражены в акте проверки и протоколе об административном правонарушении от 19 апреля 2019 г. В суде первой инстанции представитель заявителя, с учетом того, что ко времени рассмотрения дело по существу, истек срок давности привлечения РУП к административной ответственности за незаконное привлечение к трудовой деятельности иностранного гражданина – Бабаева Б.А., ходатайствовал о прекращении производства по делу в этой части. В остальном просил суд заявленные требования удовлетворить, подвергнуть лицо, допустившее правонарушение к административной ответственности в пределах санкции ч.1 ст.172⁸ КоАП РА.

Представитель РУП «Черноморэнерго», при рассмотрении дела по существу, признал факт допущенного административного правонарушения, пояснил, что умысла нарушать миграционное законодательство у Предприятия не было, уточнил, что Бабаев Б.И. и Салаев Г. работают у них более трех лет, являются высококвалифицированными работниками и заменить их на время оформления разрешения на работу, которое включая получение визы и прохождение медицинского обследования занимает длительное время, было нечем. Так же отметил, что ко времени проведения ГМС РА проверки соблюдения РУП «Черноморэнерго» законодательства при привлечении к трудовой деятельности иностранных граждан у Бабаева Б. и Салаева Г. уже имелись необходимые документы на работу. В связи с изложенным просил суд ограничиться в отношении лица, привлекаемого к административной ответственности вынесением предупреждения.

Согласно материалам дела, суд, в соответствии с ч.1 ст.38 КоАП РА, прекратил производство по делу в части привлечения РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности за незаконное привлечение в период с 1 по 29 декабря 2018 г. к трудовой деятельности иностранного гражданина Бабаева Б.А., а за аналогичное же правонарушение, совершенное в другой период – с 1 декабря 2018 г. по 27 февраля 2019 г., меру наказания, предусмотренную санкцией статьи 172⁸ ч.1 КоАП РА – штраф в размере от полутора тысяч до двух тысяч минимальных размеров оплаты труда, либо

административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток заменил на предупреждение. При этом, суд руководствовался ст.ст. 10, 24-26, 33, 35, 38, 172⁸ Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях, ст.ст. 61, 134, 135, 141, 203 Кодекса Республики Абхазия «О судопроизводстве по делам об административных правонарушениях», ст.ст. 71, 223-226 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, принятое решение мотивировал тем, что РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности привлекается впервые, вину признает, что на момент проверки допущенное правонарушение ответчиком по собственной инициативе уже устранено, учтены характер совершенного деяния.

Кассационная коллегия считает, что судом первой инстанции при принятии решения правильно установлены и учтены обстоятельства, имеющие значение по делу, но при этом неправильно применены нормы материального права. Решение о замене меры наказания, предусмотренной санкцией ст. 172⁸ ч.1 КоАП РА принято вопреки нормам действующего законодательства при отсутствии условий для его применения, допущенное нарушение является существенным, приведшим к неверному разрешению дела.

В соответствии с ч.3 ст.25 Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях «за одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание из наказаний, указанных в санкции применяемой статьи Особенной части... Кодекса» За административное правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.172⁸ КоАП РА законодателем установлена ответственность для юридических лиц в виде штрафа в размере от полутора тысяч до двух тысяч минимальных размеров оплаты труда, либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток. Следовательно, суд первой инстанции вправе был определить наказание РУП «Черноморэнерго» из видов наказаний, предусмотренных санкцией указанной нормы.

При вышеизложенных обстоятельствах, кассационная коллегия считает требование Государственной миграционной службы Республики Абхазия, в части признания незаконным решение суда первой инстанции о замене меры наказания, предусмотренной инкриминированной РУП «Черноморэнерго» статьи на иную, обоснованным и подлежащим удовлетворению.

Согласно ст. 38 КоАП РА постановление по делу об административном правонарушении, рассматриваемому судьей не может быть вынесено по истечении четырех месяцев со дня совершения административного правонарушения. При длящемся правонарушении эти сроки начинают исчисляться со дня обнаружения (выявления) административного правонарушения.

Как следует из материалов дела, вмененное РУП «Черноморэнерго» правонарушение фактически прекратилось 27 февраля 2019 г. Судом первой инстанции решение вынесено 29 мая 2019 г., т.е. в пределах срока, предусмотренного ч.1 ст.38 КоАП РА. Однако, учитывая, что установленный законом четырехмесячный срок привлечения к административной ответственности распространяется и на суд кассационной инстанции, и что ко времени рассмотрения настоящей кассационной жалобы он истек, производство по делу о привлечении РУП «Черноморэнерго» к административной ответственности, в соответствии с п.8 ч.1 ст.61 Кодекса Республики Абхазия о судопроизводстве по делам об административных правонарушениях, подлежит прекращению.

Руководствуясь ст.ст. 293, 295-298 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, ст.38 Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях, ст.61 Кодекса Республики Абхазия «О судопроизводстве по делам об административных правонарушениях», кассационная коллегия

Определила:

1. Кассационную жалобу Государственной миграционной службы Республики Абхазия от 3 июня 2019 г. по делу №К-09/2019 удовлетворить частично.
2. Часть 2 Решения Арбитражного суда Республики Абхазия от 29 мая 2019г. о привлечении Республиканского унитарного предприятия «Черноморэнерго» к административной ответственности, путем замены административного штрафа, предусмотренного ч.1 ст.172⁸ Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях, на предупреждение, отменить, производство по делу прекратить по основанию, предусмотренному ч.1 ст.38 Кодекса Республики Абхазия об административных правонарушениях, - истечением сроков давности привлечения к административной ответственности.

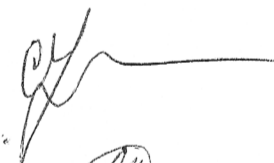
Определение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в суд надзорной инстанции в течении 9-ти месяцев со дня вступления в законную силу.

 Судья – председательствующий



Агумаа З.М.

Судьи:



Гулиа С.Б.



Амичба Л.В.