

[Печать](#)

Решение по делу об административных правонарушениях

[Информация по делу](#)

Дело № 5-18/2019

№

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

28 февраля 2019 года

г.Новокузнецк

Судья Заводского районного суда г. Новокузнецка Кемеровской области Лысенко Е.Е.

с участием представителя ООО «Спецметаллургстрой» В., действующей на основании доверенности от 08.11.2018 года сроком до 31 марта 2019 года,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 18.15 КРФ об АП, в отношении:

общества с ограниченной ответственностью «СПЕЦМЕТАЛЛУРГСТРОЙ», №, юридический адрес: ...

УСТАНОВИЛ:

ООО «Спецметаллургстрой» совершило административное правонарушение – привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства при отсутствии у иностранного гражданина или лица без гражданства разрешения на работу либо патента, если такие разрешение либо патент требуются в соответствии с федеральным законом, либо привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства по профессии (специальности, должности, виду трудовой деятельности), не указанной в разрешении на работу или патенте, если разрешение на работу или патент содержит сведения о профессии (специальности, должности, виде трудовой деятельности), либо привлечение иностранного гражданина или лица без гражданства к трудовой деятельности вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого данному иностранному гражданину или лицу без гражданства выданы разрешение на работу, патент или разрешено временное проживание.

14.11.2018 в 10.00 по адресу ... установлено, что гражданин ... М., дата г.р., поставленный на миграционный учет по адресу: ..., осуществлял трудовую деятельность в качестве мастера, занимаясь капитальным ремонтом доменной печи № по адресу ... на территории АО ... М., согласно журнала регистрации нарядов допусков на капитальном ремонте ДП № приступил к работе 29.08.2018 и до 05.09.2018 осуществлял трудовую деятельность без патента на работу. Патент, позволяющий осуществлять трудовую деятельность М. был выдан 06.09.2018. Своими действиями М. нарушил требования п. 4 ст. 13 и п. 1 ст. 13.3 ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в РФ».

Капитальный ремонт доменной печи № согласно договору субподряда от 17.07.2018 года между генеральным подрядчиком ...» и субподрядчиком ООО «Спецметаллургстрой», поручено выполнить ООО «Спецметаллургстрой».

Таким образом, ООО «Спецметаллургстрой» нарушило требования п.4 ст. 13 и п.1 ст. 13.3 ФЗ № 115-ФЗ от 25.07.2002 года «О правовом положении иностранных граждан в РФ».

Судьей лицам, участвующим в рассмотрении дела разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. ст. 25.1 - 25.4 КоАП РФ.

Представитель юридического лица – ООО «Спецметаллургстрой» В. суду пояснила, что ООО «Спецметаллургстрой» свою вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 18.15 КРФ об АП признает полностью, раскаивается в содеянном,

прекратило противоправное поведение. Поддержала доводы, изложенные в возражениях, приобщенных к материалам дела. Общество незамедлительно поставило иностранных граждан на миграционный учет и своевременно подало все необходимые документы для получения патента, однако в условиях крайней необходимости допустило их к работе за несколько дней до получения патента, что не повлекло каких-либо неблагоприятных последствий, а, наоборот, предотвратило ущерб. Все необходимые действия для получения разрешения на работу уже были выполнены, оставался лишь процессуальный срок для изготовления и выдачи патента, который никак не зависит от заявителя. Просила применить ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Представитель отделения иммиграционного контроля отдела по вопросам миграции УМВД России по г. Новокузнецку в судебное заседание не явился, извещен надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, что подтверждается уведомлением о вручении заказной корреспонденции суда.

Выслушав защитника юридического лица – ООО «Спецметаллургстрой» В., исследовав и проанализировав письменные материалы дела, судья считает, что вина ООО «Спецметаллургстрой» в совершении административного правонарушения нашла свое подтверждение.

Вина ООО «Спецметаллургстрой» подтверждается материалами дела:

- протоколом об административном правонарушении от 17.12.2018 № в отношении ООО «Спецметаллургстрой» (л.м. 3-4);
- копией протокола об административном правонарушении от 14.11.2018 в отношении М., предусмотренным ч. 1 ст. 18.10. КРФ об АП (л.м. 5);
- копией постановления по делу об административном правонарушении от 14.11.2018 в отношении М., предусмотренном ч. 1 ст. 18.10. КРФ об АП (л.м. 6);
- объяснением М.от 19.10.2018 (л.м. 7)
- копией паспорта М. (л.м. 8),
- миграционной картой М.(л.м. 9);
- копией патента М. от 06.09.2018 (л.м. 9);
- данными о гражданине из базы ППО «Территория» (л.м. 10-12);
- копией журнала регистрации вводного инструктажа для проведения капитального ремонта ДП-3 II разряда на ... начатого 15.08.2018, в котором числится М.(л.м. 13-14);
- копиями заявок на оформление личных временных пропусков работникам ООО «Спецметаллургстрой» на 2018 года, в которых числится М. (л.м. 15-16);
- копией табеля прикомандированных рабочих ООО «Спецметаллургстрой», задействованных за сентябрь 2018 года, в том числе М.(л.м. 17);
- копией трудового договора № от 24.09.2018 года, заключенного между ООО «Спецметаллургстрой» и М.(л.м. 18);
- копией пропуска М.(л.м. 19);
- копией листа ознакомления с инструкцией по охране труда, в том числе М. (л.м. 20);
- копией уведомления о постановке на учет в налоговом органе ООО «Спецметаллургстрой» от 12.04.2017 (л.м.22);
- копией свидетельства о государственной регистрации юридического лица ООО «Спецметаллургстрой» от 25.07.2008 (л.м. 23);

- копией свидетельства о постановке на учете в налоговом органе ООО «Спецметаллургстрой» (л.м.24,25);
- копией решения общего собрания учредителей ООО «Спецметаллургстрой» от 10.04.2017 года о создании обособленного подразделения ООО «Спецметаллургстрой» (л.м. 28);
- копией приказа о назначении на должность руководителя обособленного подразделения ООО «Спецметаллургстрой» С. с 10.04.2017 года (л.м.30);
- копией договора субподряда № от 17.07.2018, заключенного между ООО «Запсибремонт» и ООО «Спецметаллургстрой» (л.м.31-37);
- копией должностной инструкции лица, осуществляющего контроль на строительном объекте от 02.10.2017 года (л.м. 38-41);
- объяснениями главного инженера ООО «Спецметаллургстрой» К. по факту привлечения к трудовой деятельности (л.м. 42-43);
- копией протокола опроса главного инженера К. от 05.09.2018 года (л.м. 44);
- протоколом опроса С. от 01.10.2018 года (л.м. 45);
- копией постановления о проведении оперативно-розыскного мероприятия «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» от 31.08.2018 года (л.м.48).

В соответствии с п.4 ст. 13 Федерального закона от 25.07.2002 года № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников, а иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность в случае, если он достиг возраста восемнадцати лет, при наличии разрешения на работу или патента.

В соответствии с п. 3 ст. 13.3 Федерального закона от 25.07.2002 года № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», работодатели или заказчики работ (услуг), являющиеся юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями либо частными нотариусами, адвокатами, учредившими адвокатский кабинет, или иными лицами, чья профессиональная деятельность в соответствии с федеральными законами подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию, имеют право привлекать к трудовой деятельности законно находящихся на территории Российской Федерации иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, и достигших возраста восемнадцати лет, при наличии у каждого такого иностранного гражданина патента, выданного в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Работодатели или заказчики работ (услуг), являющиеся гражданами Российской Федерации, имеют право привлекать к трудовой деятельности для обеспечения личных, домашних и иных подобных нужд, не связанных с осуществлением работодателем или заказчиком работ (услуг) предпринимательской деятельности, иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, и достигших возраста восемнадцати лет, при наличии у каждого такого иностранного гражданина патента, выданного в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Привлекать иностранных граждан на условиях, установленных настоящей статьей, вправе работодатели или заказчики работ (услуг), не имеющие на момент заключения с иностранным гражданином трудового договора или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг) неисполненных постановлений о назначении административных наказаний за незаконное привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан.

Привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства при отсутствии у этих иностранного гражданина или лица без гражданства разрешения на работу либо патента, если такие разрешение либо патент требуются в соответствии с федеральным законом, либо привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства по профессии (специальности, должности, виду трудовой деятельности), не указанной в разрешении на работу или патенте, если разрешение на работу или патент содержит сведения о профессии (специальности, должности, виде трудовой деятельности), либо привлечение иностранного гражданина или лица без гражданства к трудовой деятельности вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого данному иностранному гражданину или лицу без гражданства выданы разрешение на работу, патент или разрешено временное проживание, влечет согласно ч.1 ст. 18.15 КоАП РФ административную ответственность.

Статьей 61 Трудового кодекса Российской Федерации различаются день заключения договора и день, когда работник обязан приступить к выполнению своих трудовых обязанностей.

Таким образом, заключение трудового договора с иностранным гражданином или лицом без гражданства само по себе не является привлечением иностранного гражданина или лица без гражданства к трудовой деятельности и не образует состава административного правонарушения.

Согласно ст. 16 ТК РФ трудовые отношения между работником и работодателем возникают также на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен.

Противоправным является привлечение к трудовой деятельности, осуществляемое в виде фактического допуска конкретного иностранного гражданина или лица без гражданства в какой-либо форме к выполнению работ, оказанию услуг без соответствующего разрешения.

При этом срок привлечения к административной ответственности за указанное правонарушение исчисляется с момента обнаружения такого правонарушения или, если привлечение этого конкретного иностранного гражданина либо лица без гражданства прекращено на момент обнаружения, - с последнего дня, когда правонарушение совершалось.

Под привлечением к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства понимается допуск в какой-либо форме к выполнению работ или оказанию услуги либо иное использование труда иностранного гражданина или лица без гражданства.

Изложенное свидетельствует о том, что работодателем иностранного гражданина являлось ООО «Спецметаллургстрой», что подтверждается заключением трудового договора, фактическим привлечением иностранного гражданина для выполнения работ по исполнению условий договора субподряда, отсутствием у иностранного гражданина патента на время выявления правонарушения.

Вина в совершении правонарушения при производстве по делу обществом не оспаривалась.

Учитывая совокупность исследованных доказательств, судья считает вину ООО «Спецметаллургстрой» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 18.15 КРФ об АП установленной и доказанной.

Судьей установлено, что юридическое лицо - ООО «Спецметаллургстрой» привлекло к трудовой деятельности в качестве монтажника на территории ... на доменной печи № гражданина ... М., дата года рождения, который осуществлял трудовую деятельность, не имея патента.

Своими действиями юридическое лицо ООО «Спецметаллургстрой» нарушило требования п.4 ст. 13 и п.1 ст. 13.3 ФЗ № 115-ФЗ от 25.07.2002 года «О правовом положении иностранных граждан в РФ».

В соответствии с договором субподряда № от 17.07.2018 года, заключенного между ...» и ООО «Спецметаллургстрой», генеральный подрядчик поручает, а субподрядчик принимает на себя обязательство по выполнению работ капитального ремонта 2 разряда ДП 3 ... в ... в объеме, сроки на условиях, предусмотренных настоящим договором и приложениями к нему.

Факт привлечения ООО «Спецметаллургстрой» к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина при отсутствии у этого иностранного гражданина патента по адресу: ... на территории ... на доменной печи № подтверждается вышеизложенными доказательствами.

Судьей учитывается тот факт, что М. фактически был допущен к выполнению работ: капитальный ремонт ДП №, что не оспаривается ООО «Спецметаллургстрой».

В соответствии со ст. 26.11 КРФ об АП судья оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Назначенное наказание должно соответствовать принципу разумности и справедливости.

Согласно ч. 1 ст. 18.15 КРФ об АП привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства при отсутствии у этих иностранного гражданина или лица без гражданства разрешения на работу либо патента, если такие разрешение либо патент требуются в соответствии с федеральным законом, либо привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства по профессии (специальности, должности, виду трудовой деятельности), не указанной в разрешении на работу или патенте, если разрешение на работу или патент содержит сведения о профессии (специальности, должности, виде трудовой деятельности), либо привлечение иностранного гражданина или лица без гражданства к трудовой деятельности вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого данному иностранному гражданину или лицу без гражданства выданы разрешение на работу, патент или разрешено временное проживание, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от двадцати пяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот пятидесяти тысяч до восьмисот тысяч рублей либо административное приостановление деятельности на срок от четырнадцати до девяноста суток.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.12 КРФ об АП административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг. Административное приостановление деятельности применяется при возможности наступления перечисленных в ч. 1 ст. 3.12 КРФ об АП случаев.

В протоколе по делу об административном правонарушении отсутствуют доводы, указывающие на необходимость применения такого вида наказания как административное приостановление деятельности.

Согласно п. 3 ст. 4.1. КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Пунктом 3.5 предусмотрено, что административное наказание в виде предупреждения назначается в случаях, если оно предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего

Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Оценив имеющиеся доказательства, характер и степень общественной опасности рассматриваемого нарушения, судья принимает во внимание, что допущенное ООО «Спецметаллургстрой» правонарушение не несет непосредственной существенной угрозы жизни или здоровью людей, общественным и иным отношениям, безопасности общества и государства, не повлек каких-либо общественно-опасных последствий и имущественного ущерба.

При назначении наказания судья учитывает в совокупности характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое состояние юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ, обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются: повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, судьей не установлено.

В качестве смягчающих ответственность обстоятельств судья учитывает признание вины и тот факт, что ООО «Спецметаллургстрой» впервые привлекается к административной ответственности, поскольку факт нарушения миграционного законодательства РФ гражданином ... М. и его работодателем ООО «Спецметаллургстрой» установлен согласно протоколу об административном правонарушении 14.11.2018 года, правонарушение совершено в период с 29.08.2018г. по 05.09.2018г.

Постановление Заводского районного суда г. Новокузнецка от 15.11.2018 г. о привлечении ООО «Спецметаллургстрой» к ответственности за нарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 18.15 КРФ об АП,

вступило в законную силу 26.11.2018 года.

Таким образом, ООО «Спецметаллургстрой» в указанный период не было подвергнуто административному наказанию, в связи с чем, правонарушение не было совершено повторно.

Кроме того, учитывая то обстоятельство, что юридическое лицо еще до проведения проверки начало подготовительные мероприятия по сбору необходимых для получения патента документов: 10.07.2018 года заключило договор о возмездном оказании услуг на получение патента, договор оказания медицинских услуг о проведении медицинского наркологического осмотра иностранных граждан для получения патента на работу и оказания медицинских услуг, 20.07.2018 года заключило договор по аренде жилого помещения. Патент на работу иностранного гражданина М. получен 06.09.2018 года. То есть в кратчайшие сроки после проведения проверочного мероприятия по соблюдению требований миграционного законодательства иностранными гражданами (л.м. 9).

Таким образом, судья считает, что менее строгий вид административного наказания, чем административный штраф, в отношении ООО «Спецметаллургстрой» сможет обеспечить достижение цели административного наказания.

На основании изложенного, с учетом принципов гуманизма, справедливости и соразмерности наказания содеянному, судья считает необходимым назначить ООО «Спецметаллургстрой» административное наказание в виде предупреждения, заменив данным наказанием административный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 18.15 КРФ об АП.

Судья не находит оснований для применения ст. 2.9 КРФ об АП и освобождении ООО «Спецметаллургстрой» от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

Руководствуясь ч. 1 ст. 18.15, 23.1, 29.7, 29.9, 29.10 КРФ об АП, судья

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Спецметаллургстрой» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 18.15 КРФ об АП, и назначить ему наказание с применением ст. 4.1.1 КРФ об АП в виде предупреждения.

Постановление может быть обжаловано в Кемеровский областной суд в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии.

Судья

Е.Е. Лысенко