

Отдельные вопросы регулирования труда иностранных граждан и лиц без гражданства

Коробка Екатерина Павловна

Студент (бакалавр)

Кубанский государственный университет, Краснодар, Россия

E-mail: korobka_ekaterin@mail.ru

С недавних пор внесены изменения в Трудовой кодекс РФ (далее - ТК РФ)[3] и федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в РФ» (далее - Закон об иностранных гражданах)[4]. Эти изменения вызваны стремлением государства обеспечить системный подход в реализации миграционной политики[1] с применением унифицированных требований и дифференцированным учетом перспектив развития регионального рынка труда, приоритетный порядок трудоустройства граждан России, защитить права и законные интересы трудовых мигрантов и национальный рынок труда. При этом, согласно прогнозу Росстата, убыль трудоспособного населения России с 2012 по 2025 годы составит 9,3 млн. человек[5]. В таких условиях одной из мер пополнения рынка труда рабочей силой является привлечение иностранных работников. Для действенного функционирования данного механизма необходимо создать условия для легального трудоустройства мигрантов, в том числе и путем совершенствования правового регулирования. В связи с вышесказанным возникает необходимость проанализировать некоторые новеллы трудового законодательства в части особенностей правового регулирования труда иностранных работников.

1. На наш взгляд, следует поддержать законодателя в вопросе необходимости заключения с мигрантами трудовых договоров на неопределенный срок (ч.4 ст.327.1 ТК РФ). Ранее с ними обычно заключались срочные трудовые договоры только на том основании, что документы, дающие право работать в России, выдаются на определенный срок, подобный подход зачастую поддерживался и судами[2]. Представляется, что такая позиция была не вполне обоснована, так как ч.5 ст.11 ТК РФ распространяет нормы трудового права и на трудовые отношения с участием мигрантов, а ст. 59 ТК РФ закрепляет, что срочный трудовой договор заключается только в случаях, указанных в ней, ТК РФ и иных федеральных законах, «временный» же характер разрешительного документа таковым основанием не является.

2. В соответствии с абз.2 п.16 ст.13.3 Закона об иностранных гражданах принятие решения об указании в патенте профессии (специальности, должности, вида трудовой деятельности) - право главы субъекта РФ. В связи с этим при необходимости разрешенного ст. 377.4 ТК РФ временного перевода иностранца по обстоятельствам, указанным в ч. 2, 3 ст.72.2 ТК РФ, имеем две неравнозначные ситуации: если в патенте не указана профессия, временный перевод мигранта возможен неограниченное количество раз, если же указана - не более 1 раза в год. Соответственно, при необходимости повторного перевода в последнем случае работника придется уволить в соответствии с п.11 ч.1 ст.327.6 ТК РФ, в первом же сохраняется возможность повторного перевода, что является нарушением принципа равноправия работников. К сожалению, законодатель ничего не сказал о переводе иностранного работника по состоянию здоровья. Представляется возможным предусмотреть необходимость временного перевода на другую работу в соответствии с медицинским заключением на срок до 4 месяцев для иностранца, имеющего разрешение на работу/патент с указанием профессии, для остальных же категорий мигрантов применять и временный, и постоянный перевод по состоянию здоровья на основании ст. 73 ТК РФ.

3. При отстранении иностранца от работы в соответствии со ст. 327.5 ТК РФ заработная плата не начисляется, однако ч.3 ст.76 ТК РФ в ряде случаев при отсутствии вины работника предусматривает оплату труда как при простое. Предполагаем, что для иностранцев, отстраненных по основаниям, предусмотренным ст.327.5 ТК РФ, при отсутствии их вины необходимо установить такие же условия начисления заработной платы. Кроме этого, учитывая, что отстранение от работы имеет временный характер (т.е. до устранения обстоятельств, послуживших основанием для отстранения), полагаем целесообразным указать в ст.327.5 ТК РФ в качестве условия отстранения обращение мигранта в соответствующий государственный орган за продлением срока разрешения на работу/патента/вида на жительство/за получением вида на жительство. На наш взгляд, отсутствие такого обстоятельства позволяет предположить, что иностранец не намерен продолжать трудовую деятельность на территории России, а значит, отстранение нецелесообразно и имеет смысл прекратить трудовой договор, не ожидая истечения срока, установленного ч. 2 ст. 327.6 ТК РФ.

При указанных недочетах в правовом регулировании труда иностранных работников нельзя не отметить стремление законодателя детализировать порядок привлечения и использования иностранной рабочей силы. Так, в главе 50.1 ТК РФ закреплен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых при приеме на работу, разрешен временный перевод, определены специфические основания отстранения от работы, закреплены особенности прекращения трудового договора и выплаты выходного пособия и др.

Однако необходимо отметить, что глава 50.1 ТК РФ посвящена лишь отдельным вопросам правового регулирования труда иностранцев, так как по-прежнему основной массив норм, определяющих особенности правового положения иностранных граждан в сфере труда, содержится в Законе об иностранных гражданах. По нашему мнению, такое решение законодателя обусловлено причинами объективного характера, так как невозможно в полной мере отразить в одном кодифицированном акте все особенности, связанные с регулированием труда различных категорий мигрантов. Предполагаем, что нормативно-правовая база по данному вопросу должна развиваться с учетом миграционной политики, при этом в главе 50.1 ТК РФ следует отражать наиболее существенные положения, касающиеся особенностей привлечения к труду иностранцев, а в Законе об иностранных гражданах - менее значимые вопросы.

Источники и литература

- 1) «Концепция государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 года» (утв. Президентом РФ) // СПС «КонсультантПлюс»
- 2) Определение Московского городского суда от 15.07.2010 г. по делу N 33-21152 // СПС «КонсультантПлюс»
- 3) Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 г. N 197-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс»
- 4) Федеральный закон от 25.07.2002 г. №115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в РФ» // СПС «КонсультантПлюс»
- 5) Федеральная служба государственной статистики: http://www.gks.ru/free_doc/new_site/p