



ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ПАЛАТА РОСТОВСКОЙ ОБЛАСТИ
CHAMBER OF COMMERCE AND INDUSTRY OF ROSTOV REGION

Россия, 344022, г. Ростов-на-Дону, пр. Кировский, 40А, тел./факс: +007 (863) 2687600, 2687601
40A Kirovskiy ave., Rostov-on-Don, 344022, Russia, tel./fax: +007 (863) 2687600, 2687601
E-mail: tpp@rostel.ru www.tppro.ru

№ 510/08

« 18 » сентя 2013 г.

Торгово-промышленная палата
Российской Федерации

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект федерального закона «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации, связанных с особенностями осуществления трудовой деятельности иностранными гражданами»

Торгово-промышленной палатой Ростовской области на основании статьи 12 Закона Российской Федерации «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» проведена экспертиза указанного проекта федерального закона, поступившего из Торгово-промышленной палаты Российской Федерации для оценки регулирующего воздействия.

Законопроект содержит положения, которые являются либо трудновыполнимыми либо невыполнимыми для сторон трудовых правоотношений (иностранцы работники и работодатели), ухудшают положение иностранных работников.

1. Абзацем вторым пункта 1 законопроекта вносится дополнение в абзац четвертый части первой статьи 65 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ или Трудовой кодекс).

При приеме на работу исключается обязанность для временно пребывающих иностранных граждан и лиц без гражданства (далее – иностранные граждане), заключивших трудовой договор на срок менее шести месяцев, представлять страховое свидетельство государственного пенсионного страхования.

Использованная в проекте закона формулировка «заключивших трудовой договор на срок менее шести месяцев» приведет к неопределенности с правовым регулированием.

Статья 65 Трудового кодекса определяет перечень документов, предъявляемых лицом при поступлении на работу. Отсюда следует, что на

данном этапе трудовой договор между иностранным гражданином и работодателем еще не заключен и иностранный гражданин не имеет возможности предъявить работодателю вместе с иными документами и «заключенный трудовой договор».

Представляется, что слова «заключивших трудовой договор» необходимо заменить словами «поступающих на работу».

2. Абзацем третьим пункта 1 законопроекта вносится дополнение в абзац пятый части первой статьи 65 Трудового кодекса.

С учетом предлагаемого дополнения, при заключении трудового договора работодателю предъявляются «документы воинского учета - для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу (за исключением иностранных граждан, лиц без гражданства, временно пребывающих, временно проживающих и (или) постоянно проживающих в Российской Федерации, если иное не предусмотрено иными федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации).»

Согласно пояснительной записке к законопроекту, целью данной нормы является исключение для указанных лиц обязанности по представлению документов воинского учета.

Вместе с тем, требование о представлении документов воинского учета распространяется только на военнообязанных лиц и лиц, подлежащих призыву на военную службу (ст. 65 Трудового кодекса РФ).

Военнообязанными являются только граждане Российской Федерации (ст. 59 Конституции Российской Федерации, п. 1 ст. 1 Федерального закона от 28.03.1998 N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе"). Иностранные граждане могут проходить военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации и воинских формированиях только в добровольном порядке по контракту, увольнение таких граждан с военной службы происходит без постановки на воинский учет (п. 2 ст. 2, пп. "д" п. 3 ст. 50 данного федерального закона).

Пунктом 1 статьи 15 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" также установлен запрет на призыв иностранных граждан на военную службу.

Отсюда следует, что иностранные граждане не могут быть призваны на военную службу и на них не распространяется требование о представлении документов воинского учета при заключении трудового договора.

При этом из буквального толкования предлагаемой редакции абзаца пятого части первой статьи 65 Трудового кодекса следует, что разработчики законопроекта относят иностранных граждан к категории военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу, которым Трудовым кодексом в виде исключения разрешено не представлять документы воинского учета. Одновременно предполагается, что федеральными законами, указами Президента и постановлениями Правительства страны в определенных

случаях на иностранных граждан все же может быть возложена обязанность по представлению документов воинского учета.

Вместо совершенствования порядка привлечения и использования иностранных работников в данном случае допускается неопределенность с правовым статусом иностранных граждан в Российской Федерации в части распространения на них воинской обязанности.

Полагаем необходимым данный абзац пункта 1 законопроекта исключить.

3. Перечень случаев, в соответствии с которыми трудовой договор подлежит прекращению по обстоятельствам, независящим от воли сторон, дополняется основанием, связанным с приведением общего количества работников, являющихся иностранными гражданам или лицами без гражданства, в соответствие с ограничениями привлечения и использования иностранных работников.

Как указано в пояснительной записке, установление таких ограничений предусмотрено Федеральным законом "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".

Законопроект (пунктом 2) в новой редакции излагает пункт 12 части первой статьи 83 Трудового кодекса:

«12. приведение общей численности работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в общей численности работников в соответствии с ограничениями привлечения и использования иностранных работников, установленными Правительством Российской Федерации».

Иностранные граждане вправе свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию с учетом ограничений, которые устанавливаются федеральными законами.

Ограничения, установленные Федеральным законом "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (статьи 13, 14) и постановлением Правительства Российской Федерации от 11.10.2002 N 755 (ред. от 04.02.2011) "Об утверждении перечня объектов и организаций, в которые иностранные граждане не имеют права быть принятыми на работу", касаются приема на работу иностранных граждан.

В законопроекте допускается подмена понятий: Правительство Российской Федерации регулирует как размер допустимой доли иностранных работников от общей численности работников хозяйствующих субъектов (постановление от 01.12.2012 № 1243), так и вопросы установления ограничений при приеме на работу иностранных лиц (постановление от 11.10.2002 № 755).

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (статья 83 ТК РФ), связано с возникновением новых ограничений, отсутствовавших при его заключении (в том числе и по размеру доли иностранных работников от общего числа работников),

исключающих возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

Прием иностранного работника на работу с нарушением ограничений на занятие определенными видами деятельности, установленных Трудовым кодексом или иным федеральным законом, влечет прекращение трудового договора вследствие самого факта такого нарушения при приеме на работу (абз. 6 части 1 статьи 84 ТК РФ).

Данное положение законопроекта противоречит действующему федеральному законодательству и существенно затрудняет деятельность хозяйствующих субъектов.

4. Пунктом 3 законопроекта Трудовой кодекс дополняется статьей 351.2, предусматривающей особенности регулирования труда работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства.

Следует отметить, что в Трудовом кодексе уже имеется статья 351.2 (введена Федеральным законом от 07.06.2013 N 108-ФЗ "О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации").

По существу данной положения законопроекта полагаем необходимым отметить, что абзац второй части 4 предлагаемой статьи Трудового кодекса предусматривает обязательное включение в трудовой договор с иностранным работником «сведений о договоре (полисе) медицинского страхования либо договоре с медицинской организацией на получение иностранным гражданином или лицом без гражданства первичной медико-санитарной помощи и специализированной медицинской помощи».

Данное требование законопроекта на практике не выполнимо. Трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора (часть 1 статьи 16 Трудового кодекса).

Заключение работодателем договора с медицинской организацией на получение иностранным гражданином или лицом без гражданства первичной медико-санитарной помощи и специализированной медицинской помощи (абзац второй части пятой предлагаемой законопроектом статьи 351.2 Трудового кодекса) возможно только после приема на работу иностранного лица по трудовому договору.

Таким образом, законопроект содержит требование об указании в трудовом договоре сведений о договоре с медицинской организацией, который еще только подлежит заключению работодателем.

В этой связи редакцию статьи проекта закона представляется необходимым изменить, предусмотрев включение в трудовой договор с иностранным работником обязанности работодателя по заключению указанного договора с медицинской организацией.

5. Абзац 6 части 7 статьи 351.2 Трудовой кодекса в редакции законопроекта в качестве дополнительного основания для отстранения от

работы (недопущения к работе) иностранного лица (лица без гражданства), помимо оснований, предусмотренных частью первой статьи 76 Трудового кодекса, называет «окончание срока действия на территории Российской Федерации договора (полиса) медицинского страхования, либо прекращения срока действия договора с медицинской организацией на получение иностранным гражданином или лицом без гражданства первичной медико-санитарной помощи и специализированной медицинской помощи».

Принятие данной нормы повлечет ухудшение трудовых прав иностранных лиц.

Названное положение законопроекта создает правовую возможность для работодателей заключать договоры с медицинской организацией на получение иностранным гражданином или лицом без гражданства первичной медико-санитарной помощи и специализированной медицинской помощи на минимальный срок и после его окончания отстранять иностранных работников от работы.

Более того, абзац 11 части 8 статьи 351.2 Трудовой кодекса в редакции законопроекта дословно дублирует положения абзаца 6 части 7 статьи 351.2 Трудовой кодекса, но уже в качестве основания прекращения трудового договора с иностранным работником.

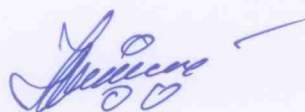
Тем самым истечение срока действия договора с медицинской организацией по выбору работодателя влечет либо отстранение иностранного работника от работы либо прекращение трудового договора.

Согласно части 3 статьи 62 Конституции Российской Федерации иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Тем самым Конституция Российской Федерации в качестве общего принципа российского законодательства устанавливает "национальный режим" для иностранных лиц и лиц без гражданства и в отношении прав и обязанностей, включая трудовые, приравнивает их к российским гражданам.

Полагаем необходимым изменить концепцию предлагаемой законопроектом данной статьи Трудового кодекса. При регулировании особенностей труда иностранных работников предусмотреть обязанность работодателя заключать соответствующий договор с медицинской организацией на весь срок действия трудового договора с иностранным работником.

Президент
Торгово-промышленной палаты
Ростовской области



Н.И.Присяжнюк