

УДК 349.2

В.Н. ШВАЙКОВСКАЯ, канд. юрид. наук,
доц., Донецкий национальный университет

ОСНОВАНИЕ РАСТОРЖЕНИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА С ИНОСТРАНЦЕМ ПО ИНИЦИАТИВЕ ТРЕТЬЕГО ЛИЦА

Ключевые слова: иностранец, третье лицо, разрешение на использование труда иностранцев

Трудовая миграция отражает весь комплекс изменений в экономическом, политическом и социальном развитии стран. Указанные процессы в нашей стране обуславливают трансформацию правового регулирования труда иностранцев, которое прошло путь от абсолютного признания права на труд до введения ограничений на его реализацию в отношении иностранных граждан. Несмотря на активное формирование законодательства в сфере трудовой миграции, правовая система Украины все еще недостаточно разработана для того, чтобы обеспечить эффективное правовое регулирование этого процесса. Актуальность совершенствования законодательства в сфере трудовой миграции наиболее ярко выражена на фоне происходящего в Украине реформирования трудового законодательства.

Проблемы правового регулирования в обозначенной сфере вызывают значительный интерес в науке трудового права. Неоспоримую научную ценность в исследовании регулирования трудовых отношений с участием иностранных лиц внесли украинские ученые А. Заржицкий, А. Сидоренко, В. Башмаков [1], С. Глинская [2], Е. Киевец [3], а в российской науке – В.А. Васильев, Е.В. Васильева [4] и другие.

Проведенное исследование состояния действующего трудового законодательства в части регламентации оснований досрочного расторжения трудового договора с работником, являющимся иностранным гражданином, выявило отсутствие законодательно закреплен-

ного основания досрочного расторжения трудового договора с иностранцем по инициативе третьего лица [5]. Учитывая важность восполнения указанного пробела правового регулирования, настоящая статья преследует цель сформулировать основание прекращения расторжения трудового договора с иностранцем по инициативе третьего лица.

В целях поддержания оптимального баланса трудовых ресурсов, обеспечения национальной безопасности Украины, содействия приоритетному трудоустройству граждан Законом Украины «О занятости населения» предусмотрен разрешительный порядок трудоустройства иностранных граждан [6]. Следует сразу отметить, что указанный порядок касается не всех иностранных граждан, а только тех категорий, которые предусмотрены перечнем ч.2 ст.42 вышеуказанного закона. Законодательно закреплено право предприятий, учреждений и организаций использовать труд иностранцев и лиц без гражданства на территории Украины на основании разрешения, выдаваемого территориальными органами центрального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции. Порядок выдачи, продления срока действия и аннулирования разрешений на использование труда иностранцев и лиц без гражданства, утвержденный постановлением Кабинета министров Украины от 08.04.2009 г. № 322 (далее – Порядок) содержит перечень оснований аннулирования разрешения на использование труда иностранца [7]. Анализ указанного перечня обращает внимание на следующее. Аннулирование разрешения может следовать из факта досрочного расторжения трудового договора, а также может предшествовать расторжению трудового договора, т.е. быть самостоятельным основанием досрочного расторжения трудового договора. В первом случае инициатива в расторжении трудового договора может исходить от воли сторон, заключивших договор, поэтому основанием расторжения трудового договора можно считать соглашение сторон (п.1 ст.36

КЗоТ Украины), расторжение срочного трудового договора по инициативе работника (ст.39 КЗоТ Украины), а также расторжение трудового договора по инициативе собственника или уполномоченного им органа (сттті 40, 41 КЗоТ Украины) [8].

Во втором случае ни одна из сторон трудового договора сама по себе не является инициатором его прекращения. Инициатива в расторжении трудового договора исходит от третьего лица, т. е. органа, не представляющего собой сторону трудового договора (контракта). Таким органом является территориальный орган центрального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции, поскольку аннулирование разрешения относится к его компетенции. Поводом к аннулированию разрешения могут служить установление факта подделки документов или предоставление работодателем неправдивых сведений в документах, на основании которых выдано разрешение (продлен срок его действия), сокращение срока временного пребывания иностранца в Украине в установленном законодательством порядке или его выдворение за пределы Украины, установление факта использования труда иностранца на иных условиях, чем те, которые указаны в разрешении на использование его труда.

Аннулирование разрешения на использование труда иностранца является правопрекращающим основанием и влечет обязанность собственника или уполномоченного им органа досрочно расторгнуть трудовой договор с иностранцем независимо от окончания срока, на который выдано разрешение. Было бы логичным закрепить в законодательстве сроки расторжения трудового договора – не позже следующего дня после получения соответствующего решения территориального органа центрального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции. Столь сокращенные сроки обусловлены отсутствием правовых оснований использования труда иностранца в Ук-

раине после принятия решения об аннулировании разрешения.

Как самостоятельное основание досрочного расторжения трудового договора, аннулирование разрешения на использование труда иностранца или лица без гражданства не закреплено действующим законодательством Украины. В российском законодательстве основание увольнения иностранных работников, изложено следующим образом: «В случае аннулирования разрешения на работу или истечения срока действия разрешения на работу, если отсутствуют основания для продления указанного срока либо если иностранный гражданин не предпринял действий, требуемых для такого продления в соответствии с настоящим Федеральным законом, трудовой договор или гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг), заключенные с иностранным гражданином, подлежат прекращению» [9]. К сожалению, подобный подход в формулировке не может рассматриваться в рамках украинского законодательства по ряду причин, связанных с различиями в правовом регулировании труда иностранцев Украины и России. В соответствии с российским законодательством разрешение на работу выдается иностранному гражданину, в то время как нормы украинского права четко прописывают, что разрешение на использование труда иностранца и лица без гражданства выдается работодателю, «для продления срока действия указанного разрешения работодатель подает в центр занятости не позже чем за месяц до окончания срока действия разрешения необходимые документы» [7]. Существует еще одно немаловажное различие в законодательстве двух стран, касающееся правовых последствий, наступающих в связи с досрочным расторжением трудового договора с иностранным гражданином. В случае досрочного расторжения трудового договора или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг) в России иностранец, относящийся к высококвалифицированным специалистам, вправе в течение тридцати рабочих дней (со дня рас-

торжения договора) осуществить поиск другого работодателя или заказчика работ (услуг) и получить новое разрешение. В течение указанного срока разрешение на работу, а также виза и вид на жительство, выданные такому высококвалифицированному специалисту и членам его семьи, считаются действительными. Истечение срока действия или аннулирование разрешения на использование труда иностранца в Украине не дает права использовать труд иностранца и влечет обязанность работодателя расторгнуть трудовой договор. В случае использования работодателем труда иностранцев без указанного разрешения государственная служба занятости вправе взыскать с работодателя штраф за каждое такое лицо в двадцатикратном размере минимальной заработной платы, установленной законом.

С целью восполнения пробела правового регулирования труда иностранных граждан или лиц без гражданства предлагается закрепить в §6. «Прекращение трудовых отношений по не зависящим от воли сторон основаниям» проекта Трудового кодекса Украины [10] самостоятельное правовое основание расторжения трудового договора с иностранным гражданином или лицом без гражданства по инициативе третьего лица в следующей редакции: «работодатель обязан расторгнуть трудовой договор с иностранным гражданином или лицом без гражданства не позже следующего дня после получения решения территориального органа центрального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции, об аннулировании разрешения на использование его труда».

Представляется целесообразным также предусмотреть в пункте 16 Порядка выдачи, продления срока действия и аннулирования разрешений на использование труда иностранцев и лиц без гражданства обязанность территориального органа центрального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции сообщать работодателю в трехдневный срок о

принятом решении об аннулировании разрешения.

ЛИТЕРАТУРА

1. Заржицкий О. Правове регулювання працевлаштування іноземних громадян в Україні / Заржицкий О., Сидоренко О., Башмаков В. // Право України. – 1997. – № 2. – С. 55–57.
2. Глинська С. О. Про укладення трудового договору з працівниками–мігрантами / С. О. Глинська // Форум права. – 2010. – № 2. – С. 93–98 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.nbu.gov.ua/e-journals/FP/2010-2/10gcozpm.pdf>.
3. Київець О. Міжнародно-правовий статус трудових мігрантів / Київець О. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://justinian.com.ua/article.php?id=1127>.
4. Васильев В. А. Трудовые правоотношения с иностранными гражданами / Васильев В. А., Васильева Е. В. // Трудовое право. – 2006. – № 7. – С. 38–43.
5. Швайковская В.Н. К вопросу о законодательном закреплении основания досрочного расторжения трудового договора с иностранцем / В.Н. Швайковская // Форум права. – 2012. – № 3. – С. 823–827 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.nbu.gov.ua/e-journals/FP/2012-3/12aomomc.pdf>.
6. Закон України « Про зайнятість населення»: від 5.07.2012 р., № 5067-VI // Офіційний вісник України. – 2012. – № 63. – Ст. 2565.
7. Порядок видачі, продовження строку дії та анулювання дозволів на використання праці іноземців та осіб без громадянства / затв. Постановою Кабінету Міністрів України : від 08.04.2009 р., № 322 // Офіційний вісник України. – 2009. – № 26. – Ст. 871.
8. Кодекс законов о труде Украины // ВВС УССР. – 1971. – Доп. к № 50. – Ст. 375.
9. Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» : от 25.07.2002 г., № 115-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 30. – Ст. 3032.

10. Проект Трудового кодексу України | [http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1](http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1?id=&pf3511=30947)
 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [?id=&pf3511=30947](http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1?id=&pf3511=30947).

Швайковская В. Н. Основание расторжения трудового договора с иностранцем по инициативе третьего лица / В. Н. Швайковская // Форум права. – 2012. – № 4. – С. 1054–1057 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://arhive.nbuv.gov.ua/e-journals/FP/2012-4/12svnitl.pdf>

Сформулировано основание досрочного расторжения трудового договора с иностранным гражданином и лицом без гражданства по инициативе третьего лица.

Швайковська В.М. Підстава розірвання трудового договору з іноземцем з ініціативи третьої особи

Сформульовано підставу дострокового розірвання трудового договору з іноземним громадянином та особою без громадянства з ініціативи третьої особи.

Shvaykovskaya V.N. Base Termination of Contract with a Foreigner on the Initiative of a Third Party

Formulated base of early termination of the employment contract with a foreign citizen and stateless initiated by a third party.

Форум права Форум права