

Перечень вопросов ТПП России, касающихся практической реализации Алгоритма действий по привлечению в экономику Российской Федерации иностранных граждан, с разъяснениями Минтруда России

1. Вопрос:

Пункт 5 Алгоритма предусматривает гарантию наличия в трудовом или гражданско-правовом договоре, заключаемом с иностранным гражданином, положений о невозможности расторжения такого договора со стороны работника в течение срока реализации национальных и федеральных проектов, приоритетных программ, региональных проектов, социально-экономических программ развития субъекта Российской Федерации, инвестиционных проектов, международных межправительственных соглашений, а также о невозможности смены региона для осуществления трудовой деятельности.

Представляется, что указанные положения противоречат действующему трудовому законодательству, в том числе, учитывая право иностранных граждан свободно распоряжаться своим трудом и недопустимость ограничения прав при заключении трудового договора.

С учетом наличия противоречия упомянутых положений пункта 5 Алгоритма нормам трудового и миграционного законодательства просим Минтруд России дать пояснение о правомерности предоставления работодателями соответствующих гарантий.

Ответ Минтруда России:

При разработке алгоритма была обозначена задача по обеспечению возможности точечного привлечения иностранных работников к конкретному работодателю в целях обеспечения выполнения работ на конкретных объектах. Работодатель, в то же время, должен обеспечить доставку иностранного гражданина к месту осуществления временной трудовой деятельности, а также его возврат в страну гражданской принадлежности после выполнения необходимых работ.

В этой связи полагаем целесообразным отметить, что гарантии работодателя о наличии в трудовых или гражданско-правовых договорах с иностранными гражданами положений, касающихся невозможности расторжения таких договоров в течение сроков реализации проекта, а также обязанности осуществления трудовой деятельности исключительно на территории соответствующего субъекта Российской Федерации включены в алгоритм во исполнение пункта 3 Протокола совещания у Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации А.Р. Белоусова от 4 декабря 2020 г. № АБ-П16-253пр.

2. Вопрос:

Пунктом 6 Алгоритма предусмотрено, что Межведомственные комиссии субъектов Российской Федерации по вопросам привлечения и использования иностранных работников по мере необходимости рассматривают и согласовывают размещенные в информационно-аналитической системе

Общероссийская база вакансий «Работа в России» (далее – Портал) заявки работодателей.

С учетом того, что Алгоритмом не установлены порядок и сроки рассмотрения таких заявок от работодателей, просим предоставить дополнительные уточнения Минтруда России по данному вопросу.

Ответ Минтруда России:

Действующей редакцией алгоритма не предусмотрены конкретные сроки и порядок рассмотрения межведомственными комиссиями субъектов Российской Федерации заявок работодателей на привлечение иностранных работников.

Указанное обусловлено невозможностью прогнозирования размещения работодателями своих заявок в разрезе субъектов Российской Федерации.

В этой связи было принято решение о введении широкого понятия срока рассмотрения межведомственными комиссиями субъектов Российской Федерации заявок работодателей – «по мере необходимости». Уполномоченные органы субъектов Российской Федерации вправе самостоятельно определять временные периоды рассмотрения межведомственными комиссиями субъектов Российской Федерации заявок работодателей, исходя из количества таких заявок, важности выполняемых работодателем работ в интересах субъектов Российской Федерации и иных обстоятельств, определяемых субъектами Российской Федерации.

При этом основные «реперные точки», которые межведомственные комиссии субъектов Российской Федерации должны принимать в расчет при принятии решения об одобрении или отклонении заявок работодателей приведены в пункте 6 алгоритма.

Исходим из того, что порядок рассмотрения межведомственными комиссиями субъектов Российской Федерации заявок работодателей вправе самостоятельно определять соответствующие уполномоченные органы субъектов Российской Федерации.

3. Вопрос:

Исходя из Алгоритма, действия по заключению трудового договора с иностранными гражданами и внесение соответствующих сведений на Портал (пункт 16 Алгоритма) необходимо выполнить до того, как территориальными органами МВД России будут оформлены и выданы разрешительные документы, дающие право на работу в России (пункт 18 Алгоритма).

Вместе с тем, согласно абзацу 2 статьи 327.2 Трудового кодекса РФ в трудовом договоре с иностранным работником должны быть указаны сведения о разрешении на работу или патенте.

Кроме того, в соответствии с абзацем 3 статьи 327.3 Трудового кодекса РФ при заключении трудового договора поступающий на работу иностранный гражданин должен предъявить работодателю разрешение на работу или патент.

Учитывая вышеуказанные несоответствия просим дать разъяснения Минтруда России о возможных правовых последствиях для работодателей при несоблюдения требований Трудового кодекса РФ и уточнить порядок их действий.

Также отмечаем, что Приложением № 7 к приказу МВД России от 30.07.2020 г. № 536 «Об утверждении формы ходатайства иностранного гражданина (лица без гражданства) о привлечении его в качестве высококвалифицированного специалиста и порядка его заполнения, а также форм и порядков уведомления Министерства внутренних дел Российской Федерации или его территориального органа об осуществлении иностранными гражданами (лицами без гражданства) трудовой деятельности на территории Российской Федерации» (далее – Приказ № 536), а также пунктом 4 Приложения № 9 к Приказу № 536 установлена обязанность работодателя указывать в уведомлении о заключении договора с иностранным гражданином сведения о полученном работнике разрешительном документе. С целью минимизации рисков привлечения работодателей к административной ответственности просим Минтруд России разъяснить порядок действий работодателей с учетом наличия указанных противоречий положений Алгоритма и приказа МВД России № 536.

Ответ Минтруда России:

Согласно пункту 16 алгоритма работодатели проставляют (фиксируют) факт заключения трудового или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг) с иностранным гражданином и заполняют реквизиты (дату и номер) заключенного договора в форме заполненной заявки в информационно-аналитической системе Общероссийская база вакансий «Работа в России» (далее – портал «Работа в России»).

По нашему мнению, содержание указанного пункта не предписывает работодателю заключать с иностранными гражданами трудовые или гражданско-правовые договоры на выполнение работ (оказание услуг) до момента получения иностранными гражданами установленных законодательством Российской Федерации разрешительных документов на осуществление трудовой деятельности, а лишь указывает на необходимость фиксации на портале «Работа в России» факта заключения с иностранным гражданином указанных договоров.