



ОБЕСПЕЧЕНИЕ СВОБОДЫ ТРУДА МИГРАНТОВ В УКРАИНЕ

Татьяна ЗАНФИРОВА,

доктор юридических наук, профессор,
профессор кафедры трудового права и права социального обеспечения
Киевского национального университета имени Тараса Шевченко

Summary

The article comprehensively examined the spread of freedom of labor to migrant workers legally residing in Ukraine. The analysis of legislation which freedom of labor of persons confined in favor of citizens of Ukraine. The conclusions, which determined the cause of the unequal distribution of labor freedom on individuals, regardless of their nationality and work permit in our country

Key words: discrimination, migration, right to work, freedom of work, migrant workers, labor relations.

Анотация

В статье комплексно рассмотрено распространение принципа свободы труда на трудовых мигрантов, что на законных основаниях находятся в Украине. Осуществлен анализ законодательных норм, которыми свобода труда этих лиц ограничивается в пользу граждан Украины. Сформулированы выводы, в которых устанавливается причина неодинакового распространения свободы труда на отдельных лиц, учитывая их гражданство и наличие разрешения на трудоустройство в нашей стране

Ключевые слова: дискриминация, миграция, право на труд, свобода труда, трудовые мигранты, трудовые правоотношения.

Постановка проблемы. Актуальность выбранной темы более чем очевидна, учитывая следующее: во-первых, миграция является важной характеристикой современной реальности, которая осуществляет различное влияние на состояние и перспективы развития как планеты в целом, так и отдельных регионов и стран. При этом при осуществлении мигрантами трудовой деятельности в иностранном государстве нередки случаи их эксплуатации, которая принимает самые разнообразные формы и наиболее ужасающие масштабы, что недопустимо. Эксплуатация мигрантов возможна в случае неэффективного правового регулирования свободы труда и ее обеспечения на практике. Именно поэтому, учитывая последние изменения в трудовом законодательстве и законодательстве Украины о миграции и трудовой миграции, необходимо проанализировать современное состояние законодательства и сформулировать соответствующие выводы о наличии рисков для эксплуатации мигрантов в нашей стране. Во-вторых, в Украине продолжается реформа трудового законодательства, в рамках которой нормы о свободе труда мигрантов должны быть актуализированными и приспособленными к реалиям рыночной экономики, а не игнорировать требования международного трудового права и международные договоренности Украины по поводу ликвидации барьеров для участия иностранцев на национальном рынке труда.

Актуальность проблемы. Достижению поставленной цели в процессе научного поиска будет способствовать анализ точек зрения украинских и зарубежных специалистов и ученых, которые уже ранее рассматривали этот вопрос (А. Дяченко, Р.М. Жаворонков, И. Ильто, С.Ю. Котова, Н. В. Кравченко, С. Кузьменко, В. Е. Телипко, Е. Тюрюканова и др.), изучение положений действующих нормативно-правовых актов, а также актуальных статистических данных, характеризующих свободу труда мигрантов в трудовых правоотношениях.

Целью статьи является анализ закрепления и обеспечения свободы труда мигрантов в Украине.

Изложение основного материала. На сегодняшний день в мире в массовом порядке распространены такие грубые нарушения трудовых прав мигрантов: принуждение работать сверх положенного времени; отсутствие социальных льгот, оплаченных выходных, отпуска по болезни и тому подобное; принуждение работать с повышенной интенсивностью; принуждение работать без оплаты или с неопределенными перспективами оплаты труда. Работодатели часто изымают документы, удостоверяющие личность мигранта (под предлогом регистрации), что делает мигрантов еще более уязвимыми. Распространены также более серьезные формы эксплуатации, связанные с элементами рабства и торговли людьми: ограничение свободы, изоляция; обман, угрозы, шантаж; принуждение

к секс-услугам; создание условий для долговых обязательств работника перед работодателем [1, с. XIX].

В нашем государстве, которое «выступает преимущественно как экспортер на международном рынке труда» [2, с. 22], на всех трудовых мигрантов распространена свобода труда, как уточняется Законами Украины «О правовом статусе иностранцев и лиц без гражданства» 22 сентября 2011 года № 3773-VI, «О беженцах и лицах, нуждающихся в дополнительной или временной защите» 8 июля 2011 года № 3671-VI, «Об иммиграции» от 7 июня 2001 года № 2491-III, «О свободе передвижения и свободном выборе места проживания в Украине» от 11 декабря 2003 года № 1382-IV, «О занятости населения» от 5 июля 2012 № 5067-V и, а также Порядком продления срока пребывания и продления или сокращения срока временного пребывания иностранцев и лиц без гражданства на территории Украины от 15 февраля 2012 года. Несмотря на правила и стандарты, содержащиеся в указанных нормативно-правовых актах, а именно на нормы Закона Украины «Об иммиграции», трудовые мигранты, желающие мигрировать в Украину, должны учитывать, что разрешение на иммиграцию предоставляется в пределах квоты иммиграции, которая устанавливается в соответствующем порядке КМУ по категориям иммигрантов, к которым, в частности, относятся высококвалифицированные специалисты и рабочие, острая потребность в которых является ощутимой для экономики Украины. При



этом в соответствии с ч. 1 ст. 8 указанного законодательного акта центральный орган исполнительной власти, обеспечивающий формирование государственной политики в сфере труда, ежегодно утверждает перечень специальностей и требования к квалификации специалистов и рабочих, потребность в которых может быть удовлетворена за счет иммиграции. Поэтому лица, желающие мигрировать в Украину и трудоустроиться по соответствующей квоте, должны сначала получить разрешение на иммиграцию, для получения которой мигрант подает соответствующее заявление. К этому заявлению прилагаются, кроме общего перечня документов, также копии документов, подтверждающих соответствие уровня квалификации специалиста или рабочего требованиям, предусмотренным в перечне, утвержденном центральным органом исполнительной власти, обеспечивающим формирование государственной политики в сфере труда. Вместе с тем, несмотря на распоряжение КМУ «Об установлении квоты иммиграции на 2016 год» от 23 марта 2016 № 212-р [3] и приложения к нему, можем сделать вывод, что Правительство предусмотрело квоту для мигрантов в объеме 4586 человек, однако в таблице квот по категориям мигрантов, а именно в графе «высококвалифицированные специалисты и рабочие, острая потребность в которых является ощутимой для экономики Украины» не было предусмотрено квоты вообще. Несмотря на то, что указанное ограничение свободы труда потенциальных высококвалифицированных мигрантов вроде несправедливым, отметим, что такие действия КМУ вполне реалистичными, поскольку: в Украине имеет место экономический и социально-политический кризис, происходит Антитеррористическая операция на востоке государства, а часть нашего государства находится во временной оккупации Россией, что вряд ли сможет заинтересовать высококвалифицированных потенциальных трудовых мигрантов, которые, выполняя высококвалифицированную работу в любой другой стране, смогли бы получать заработную плату в большем размере чем в Украине.

По-другому распространяет свое действие принцип свободы труда на иностранцев и лиц без гражданства, которые уже находятся в нашем го-

сударстве на законных основаниях. В ст. 26 Конституции Украины закрепляется правило, согласно которому такие иностранцы и лица без гражданства пользуются теми же правами и свободами, а также несут такие же обязанности, что и граждане Украины, за исключениями, установленными Конституцией, законами или международными договорами Украины. Так, в частности, в ст. 42 Закона Украины «О занятости населения» установлены особенности найма на работу иностранцев, прибывших в Украину для трудоустройства на определенный срок. Главным образом иностранцы и лица без гражданства на территории Украины могут наниматься украинским работодателем только на основании «разрешения на применение труда иностранцев и лиц без гражданства» – документа, который выдается в порядке, утвержденном постановлением КМУ от 27 мая 2013 № 437 [4], территориальным органом Государственной службы занятости (на срок до одного года, если иное не предусмотрено ратифицированными Украиной ее международными договорами) и который предоставляет право работодателю временно использовать труд иностранца или лица без гражданства в порядке, установленном законодательством Украины.

Таким образом, указанная группа людей ограничена в возможностях трудоустройства, поскольку представители этой группы работников могут выбирать варианты для трудоустройства только среди вариантов, концессии которых имеет соответствующее разрешение на применение труда иностранцев. Кроме того, работодатель, желающий нанять иностранца и, соответственно, обращающийся за разрешением, должен учитывать, что такой документ ему может быть предоставлен только при условии, что в Украине или в отдельном ее регионе отсутствуют квалифицированные работники, которые способны выполнять соответствующий вид работы, или есть достаточное обоснование целесообразности применения их труда, если иное не предусмотрено ратифицированными Украиной ее международными договорами. Итак, из этого следует, что ограниченное распространение действия принципа свободы труда на иностранцев и лиц без гражданства, которые на

законных основаниях проживают на территории нашего государства, обусловлено, во-первых, необходимостью в контроле привлечения труда иностранцев для предотвращения эксплуатации мигрантов, которые в силу своего уязвимого правового статуса и часто недостаточной осведомленности в украинском законодательстве находятся в «зоне риска». Во-вторых, указанное ограничение продиктовано протекционистскими мерами нашего государства на рынке труда (то есть для защиты собственных трудовых ресурсов выражается в искажении конкуренции трудовых ресурсов на рынке), которые смягчаются только в отношении граждан тех государств, с которыми Украина заключила соответствующие международные договоры о взаимных смягчения условий трудоустройства для граждан государств-сторон соответствующих договоров.

Однако совсем другим основанием обусловлены ограничения иностранцев в назначении их на должность или в трудовой деятельности, когда в соответствии с законодательством назначение на соответствующую должность или осуществление соответствующего вида деятельности связано с принадлежностью к гражданству Украины, если иное не предусмотрено ратифицированными Украиной ее международными договорами. Такое ограничение продиктовано требованиями национальной безопасности (если трудовая деятельность может быть связана, например, с обработкой государственной тайны или другой информации, передача которой другому государству может вредить Украине, главным образом сегодня, когда против нашего государства продолжается российская агрессия), конституционными стандартами о представленности в органах власти только граждан Украины (аналогичное требование регламентирована в большинстве государств, убеждении в том, что выполнять конституционные предписания с полной ответственностью могут только граждане собственного государства) и др. То есть указанное ограничение действия принципа свободы труда иностранцев полностью оправдано в теоретическом и практическом смысле и может оперативным образом меняться в интересах Украины (примером этому является практика



предоставления наиболее квалифицированным иностранцам гражданства Украины и должности в правительстве, и должностей в других стратегических органах власти нашего государства, требующих модификации, которую якобы способны осуществить только квалифицированные иностранцы).

Следует также обратить внимание на то, что украинским законодателем предполагается возможность для иностранцев трудоустроиться без разрешения. Согласно ст. 42 Закона Украины «О занятости населения» без такого разрешения трудоустраиваются только представители таких категорий лиц: иностранцы, которые постоянно проживают в Украине; иностранцы, получившие статус беженца в соответствии с законодательством Украины или получившие разрешение на иммиграцию в Украину; иностранцы, которые признаны лицами, нуждающимися в дополнительной защите или которым предоставлена временная защита в Украине; представители иностранного морского (речного) флота и авиакомпаний, которые обслуживают такие компании на территории Украины; представители иностранных средств массовой информации, аккредитованных на территории Украины; спортсмены, получившие профессиональный статус, артисты и работники искусства для работы в Украине по специальности; работники аварийно-спасательных служб для выполнения срочных работ; работники иностранных представительств, зарегистрированные на территории Украины в установленном законодательством порядке; священнослужители, которые являются иностранцами и временно находятся в Украине по приглашению религиозных организаций для осуществления канонической деятельности только в таких организациях с официальным согласования с органом, который зарегистрировал устав (положение) соответствующей религиозной организации; иностранцы, прибывшие в нашу страну для участия в реализации проектов международной технической помощи; иностранцы, которые прибыли в Украину для проведения преподавательской и / или научной деятельности в высших учебных заведениях. При этом в абз. 2 ч. 4 ст. 5 Закона Украины «О правовом статусе иностранцев и лиц без гражданства»

для иностранцев и лиц без гражданства, трудоустройство которых в соответствии с законодательством Украины осуществляется без «разрешения на применение труда иностранцев и лиц без гражданства», вместо такого разрешения подается трудовой договор (контракт), а для лиц, имеющих статус зарубежного украинском, – трудовой договор (контракт) и удостоверение зарубежного украинском.

Выводы. Итак, подводя итог вышеизложенному, отметим, что в современной Украине, несмотря на то, что на уровне Конституции декларируется равенство возможностей, в том числе и в сфере труда и занятости, распространение принципа свободы труда не одинаков на всех граждан и лиц, на законных основаниях находящихся на территории нашей страны. Трудовое законодательство конкретизирует, уточняет масштабы и границы распространения межотраслевого принципа свободы труда на отдельных групп лиц, отличающихся в отдельные группы на основании определенных специфических общих для них характеристик, как: гендерная принадлежность, возраст, наличие особых нужд (инвалидность), наличие гражданства Украины, наличие статуса беженца, наличие особых ограничений в свободе воли (осужденные к ограничению или лишению свободы) и другие. Однако такое ограничивающее или, наоборот, преференциальное уточнение свободы труда в части права на труд в отношении этих групп людей объективно оправдывается государственной политикой: обеспечение национальной безопасности, протекционизм на национальном рынке труда, уравнивание социальной справедливости и т.д.

Список использованной литературы:

1. Тюрюканова Е. Принудительный труд в современной России: нерегулируемая миграция и торговля людьми / Е. Тюрюканова. – Женева : МБТ, 2006. – 216 с.
2. Ільтьо І. Україна в контексті світових міграційних процесів. / І. Ільтьо. // Міграція і толерантність в Україні: Зб. ст. / За ред. Я. Пилинського. – К. : Стило, 2007. – С. 21–24.

3. Про встановлення квоти імміграції на 2016 рік: Розпорядження КМУ від 23.03.2016 р. № 212-р. // Уряд. кур'єр. – 2016. – № 70. – [Електрон. ресурс]. – Режим доступу : <http://zako№5.rada.gov.ua/>.

4. Питання видачі, продовження дії та анулювання дозволу на застосування праці іноземців та осіб без громадянства : Постанова КМУ від 27.05.2013 р. № 437. // Офіц. вісн. України. – 2013. – № 48. – Ст. 1722.