



Международная организация по миграции

**ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ  
ПО ПРАВОВЫМ ОТНОШЕНИЯМ  
С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН  
В ОБЛАСТИ ТРУДОВОЙ МИГРАЦИИ**

Москва  
2013

**Практическое пособие по правовым отношениям с участием иностранных граждан в области трудовой миграции.**

Бюро Международной организации по миграции  
(Бюро МОМ) в Москве –М.: 2013, 136 стр.

Составитель:

Рыбаков Р.Б., Юрист Бюро МОМ в Москве.

Данная публикация стала возможной в рамках деятельности региональной программы в области трудовой миграции в странах Центральной Азии и России, совместно реализуемой миссиями Международной организации по миграции в Казахстане, Таджикистане, Кыргызстане и России, **Субрегиональным Офисом Структуры ООН по вопросам гендерного равенства и прав и возможностей женщин для стран Восточной Европы и Центральной Азии** и Всемирным Банком, при финансовой поддержке Правительства Великобритании. Одним из направлений деятельности программы является обзор и оценка существующей административной и судебной практики, связанной с исполнением миграционного законодательства на федеральном и региональном уровнях.

Подобранный в пособии материал основывается на актуальных вопросах, возникающих из судебной практики, практики иных правоохранительных органов Российской Федерации, а также практического опыта юристов, работающих с иностранными гражданами, находящимися на территории Российской Федерации с целью осуществления трудовой деятельности.

Материалы данного пособия ориентированы на студентов юридических факультетов, юристов, адвокатов, преподавателей высших учебных заведений.

Опубликовано  
Бюро Международной организации по миграции  
(Бюро МОМ) в Москве:  
123100, Российская Федерация  
Москва, ул. 2-ая Звенигородская, д. 12

Компьютерная верстка и корректура:  
М. Зарипов, В. Верещак

© Все права защищены.

Содержание этой публикации может бесплатно копироваться и использоваться для образовательных и других некоммерческих целей при условии, что любое воспроизведение сопровождается ссылкой на данную публикацию, как источник используемой информации.

Приводимые в тексте оценки являются точкой зрения автора и, следовательно, никоим образом не могут отражать официальное мнение Международной организации по миграции, донора и партнеров программы.

Бюро Международной организации по миграции (Бюро МОМ) в Москве  
[www.moscow.iom.int](http://www.moscow.iom.int)

ISBN 976-5-906399-01-4



Международная организация по миграции

**ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ  
ПО ПРАВОВЫМ ОТНОШЕНИЯМ  
С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН  
В ОБЛАСТИ ТРУДОВОЙ МИГРАЦИИ**

Составитель:  
Рыбаков Р.Б.

Москва  
2013



# СОДЕРЖАНИЕ

|   |     |
|---|-----|
| Введение . . . . .  | 4   |
| <b>Часть 1.</b> Въезд и выезд с территории Российской Федерации . . . . .   | 7   |
| <b>Часть 2.</b> Вопросы временного пребывания . . . . .   | 27  |
| <b>Часть 3.</b> Особенности регулирования отношений,<br>связанных с разрешением на временное проживание . . . . . | 41  |
| <b>Часть 4.</b> Особенности получения вида на жительство . . . . .  | 61  |
| <b>Часть 5.</b> Правовые аспекты приобретения<br>гражданства Российской Федерации . . . . .                       | 67  |
| <b>Часть 6.</b> Трудовая деятельность,<br>осуществляемая иностранными гражданами . . . . .                        | 77  |
| <b>Часть 7.</b> Порядок уплаты иностранными гражданами<br>налогов и сборов . . . . .                              | 109 |
| <b>Часть 8.</b> Проблемы доступа иностранных граждан<br>к медицинской помощи . . . . .                            | 115 |
| <b>Часть 9.</b> Правовое обеспечение доступа<br>иностранцев к образованию . . . . .                               | 123 |
| Заключение . . . . .  | 130 |
| Алфавитно-предметный указатель . . . . .  | 131 |
| Список использованных источников . . . . .  | 132 |

# ВВЕДЕНИЕ

Настоящее пособие по правовым отношениям с участием иностранных граждан в области трудовой миграции преследует цель исследования практического подхода к разрешению вопросов, возникающих в области правоприменения в отношениях с иностранными гражданами в различных отраслях права, образующими в своей системе правовое поле, в границах которого осуществляют свои права и несут обязанности иностранные граждане, прибывшие в Российскую Федерацию с основной целью – осуществления трудовой деятельности. Поскольку подобные отношения, имеющие принципиальное значение, как для иностранных граждан, так и для Российского государства, довольно разнообразны, то этим и обуславливается комплексное исследование в пособии широкого круга правовых институтов и практики их правоприменения из различных отраслей права, таких как конституционное право, административное право, трудовое право и налоговое право.

Важной особенностью пособия служит реализация обозначенных в нем целей при помощи исследования правоотношений с участием иностранных граждан из стран Центральной Азии. Выбор именно этой группы иностранных граждан обусловлен особенностью регулирования отношений с их участием, а также тем, что на территории Российской Федерации работает больше всего иностранных граждан из указанных стран.

Подобранный в пособии материал основывается на актуальных вопросах, возникающих из судебной практики, практики иных правоохранительных органов Российской Федерации, а также практического опыта юристов, работающих с иностранными гражданами, находящимися на территории Российской Федерации с основной целью – осуществления трудовой деятельности.

Структура пособия включает разделы, посвященные определенным институтам права. Раскрытие содержания разделов предполагает акцентирование на вопросах, представляющих наибольший интерес в исследуемой тематике. Содержащиеся в пособии примеры отношений являются смоделированными на основе судебной практики, а также практического опыта организаций, работающих с данными проблемами, доктринальных и иных правовых источников. Наименования организаций, а также государственных органов и органов местного самоуправления, используемые в настоящем пособии, изменены или смоделированы. В целях данного пособия понятие "иностраный гражданин" включает в себя понятие "лицо без гражданства", за исключением случаев, когда для лиц без гражданства законодательством предусмотрен особый порядок регулирования отношений с их участием.

Актуальность настоящего пособия обуславливается происходящим развитием законодательства России, регулирующего отношения с участием иностранных граждан, в условиях изменения демографической и экономической ситуации в Российской Федерации.

Форма изложения материала, сочетающая бытовую фабулу и разъяснение по поставленным в задаче вопросам, позволяет читателю вычленить отдельные проблемы правоприменения и самостоятельно подойти к их анализу с учетом положений системы законодательства и единообразия правоприменительной практики.

Пособие позволяет подойти к проблеме управления миграционными процессами с точки зрения административных процедур в рамках конкретных жизненных ситуаций, что приводит к анализу эффективности и доступности государственных услуг физическим и юридическим лицам.

Применение индуктивного подхода при работе с пособием позволит сформировать видение путей развития законодательства Российской Федерации в исследуемой области.

Несмотря на изменения, происходящие с нормативно–правовыми актами, регулирующими правоотношения с участием иностранных граждан, содержание настоящего пособия не утратит своего значения, так как оно, по сути, формирует общий подход к разрешению подобных ситуаций.

Правоприменительный анализ ориентирован на студентов юридических факультетов, юристов, преподавателей высших учебных заведений.



**ЧАСТЬ 1.**

**ВЪЕЗД И ВЫЕЗД С ТЕРРИТОРИИ  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**



## 1. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Узбекистан И. временно пребывал на территории Российской Федерации. На следующий день после въезда – 12 мая 2010 г., принимающая сторона направила почтовым отправлением в территориальный орган ФМС уведомление о прибытии г-на И. в место пребывания. Утром 19 мая 2010 г. г-н И. был задержан сотрудниками ОППМ ОУФМС, которые при проверке наличия постановки г-на И. на миграционный учет по месту пребывания не выявили у г-на И. документов, подтверждающих факт постановки на миграционный учет по месту пребывания. Сведения о постановке на миграционный учет не были выявлены и в базе данных по учету иностранных граждан временно пребывающих в Российской Федерации. Сотрудниками УФМС был составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 18.8 КоАП РФ, выразившимся в нарушении режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации, а именно в невыполнении установленного порядка постановки на миграционный учет по месту пребывания. В день задержания г-на И. его дело было рассмотрено в районном суде и вынесено постановление от 19 мая 2010 г., которым И. был признан виновным в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 18.8 КоАП РФ, и ему было назначено наказание в виде штрафа в размере 2000 рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации. Постановление от 19 мая 2010 г. было обжаловано г-ном И. в городском суде, решением от 03 июня 2010 г. которого постановление районного суда было отменено, производство по делу прекращено на основании п. 1 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием события административного правонарушения.

В июле 2010 г. г-н И. выехал из России на Украину. При намерении въехать на территорию Российской Федерации на пункте пропуска через государственную границу г-ну И. въезд был не разрешен на основании того, что в период предыдущего пребывания в Российской Федерации г-ну И. в судебном порядке было назначено

административное выдворение за пределы Российской Федерации, и на основании вынесенного судебного постановления об административном выдворении от 19 мая 2010 г., должностным лицом пограничного органа была составлена учетная карточка на иностранного гражданина, выдворяемого за пределы Российской Федерации в административном порядке, которая была занесена в соответствующий банк данных. Решение городского суда от 03 июня 2010 г., отменяющее постановление районного суда от 19 мая 2010 г., которым в качестве наказания было предусмотрено, в том числе административное выдворение, не повлияло на исключение г-на И. из соответствующего банка данных, содержащего контрольный список лиц, административно выдворенных с территории Российской Федерации. Г-н И. обратился за помощью к организации, оказывающей юридическую помощь иностранным гражданам в России, с просьбой оказать содействие в исключении его из данных списков. Какие действия следует предпринять данной организации?

***Решение:***

Статьи 26 и 27 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»<sup>1</sup> устанавливают случаи, когда въезд в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства может быть не разрешен или не разрешается вовсе. Если у г-на И. нет оснований для запрета на въезд в Российскую Федерацию, то у него имеется право на осуществление въезда. Поскольку основанием отказа послужил п. 2 ст. 27 ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» подразумевающий, что в период своего предыдущего пребывания в Российской Федерации иностранный гражданин был подвергнут административному выдворению за пределы Российской Федерации, то данный отказ можно признать незаконным, поскольку он основан на постановлении суда, отменен-

<sup>1</sup> О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ // Российская газета. – № 159, 22.08.1996.

ном вышестоящей инстанцией. Поскольку на г-на И. была составлена учетная карточка, как на иностранного гражданина, выдворяемого за пределы Российской Федерации в административном порядке, в противоречии с положениями п. 28 Приказа ФСБ РФ от 23.12.2008 № 631 «Об утверждении Инструкции об организации деятельности пограничных органов по административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства»<sup>2</sup>, то следует требовать исключения карточки из соответствующего банка данных. Это можно сделать при помощи письменного заявления на имя начальника УФМС России по соответствующему субъекту Российской Федерации, на территории которого было вынесено судебное решение, отменяющее постановление, которым г-н. И. был признан виновным в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 18.8 КоАП РФ. В заявлении следует изложить:

- 1) наименование органа, в который направляется письменное обращение, или фамилию, имя, отчество должностного лица, которому адресовано заявление, а также свои фамилию, имя, отчество (последнее – при наличии), для юридического лица – полное наименование, почтовый адрес, по которому должны быть направлены ответ или уведомление о переадресации обращения, суть обращения (предложения, заявления или жалобы) и личная подпись и дата;
- 2) наименование должности, фамилия, имя и отчество сотрудника, должностного лица решение, действие которого обжалуется (при наличии информации);
- 3) обстоятельства обжалуемого действия, основания, по которым заявитель считает, что нарушены его права; указать, что необоснованное применение санкции в виде административного выдворения было необоснованным;

<sup>2</sup> Об утверждении Инструкции об организации деятельности пограничных органов по административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства Приказ ФСБ РФ от 23.12.2008 № 631 // Российская газета. – № 30, 20.02.2009

- 4) приложить копии постановления суда и решения суда, копии документов, удостоверяющих личность.
- 5) ходатайствовать об исключении из соответствующих банков данных сведений о г-не И. как о лице, административно выдворенном с территории Российской Федерации.

Поскольку исполнение вступившего в законную силу постановления суда об административном выдворении осуществляется органом внутренних дел, ответственным за исполнение постановления об административном выдворении, во взаимодействии с соответствующим территориальным органом ФМС России (п. 39 Приказа МВД РФ № 758, ФМС РФ № 240 от 12.10.2009 «Об организации деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной миграционной службы и их территориальных органов по депортации и административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства»<sup>3</sup>), то аналогичное заявление можно подать и начальнику органа внутренних дел, который приводил в исполнение судебное постановление.

В случае, если настоящие заявления не повлияют на снятие запрета на въезд в Российскую Федерацию, то незаконные действия сотрудников государственного органа, исполнившего постановление районного суда от 19 мая 2010 г., отмененного судом высшей инстанции, можно также обжаловать в судебном порядке.

**Ключевые слова:**  
*Въезд в Россию; Судебный акт;  
Административное выдворение.*

<sup>3</sup> Об организации деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной миграционной службы и их территориальных органов по депортации и административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства Приказ МВД РФ № 758, ФМС РФ № 240 от 12.10.2009 // Российская газета. – № 250, 25.12.2009

## 2. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Таджикистан Ш. работал в Российской Федерации, в Нижегородской области, но из-за того, что трудовую деятельность он осуществлял без надлежаще оформленных разрешительных документов, по постановлению судьи районного суда от 13 июня 2006 года, фактически исполненному 16 июля 2006 года, г-н Ш. подвергся выдворению за пределы Российской Федерации за нарушение правил осуществления иностранным гражданином трудовой деятельности в Российской Федерации.

При рассмотрении дела об административном правонарушении в районном суде г-н Ш. вину в правонарушении признал, просил назначить наказание без административного выдворения за пределы Российской Федерации.

Постановлением судьи районного суда от 13 июня 2006 года г-н Ш. признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 18.10 КоАП РФ<sup>4</sup>, и подвергнут административному наказанию в виде административного штрафа в размере двух тысяч рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации без содержания в специально отведенном для этого помещении.

18 июня 2011 года г-ну Ш. при прохождении паспортного контроля на пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации было отказано во въезде на территорию Российской Федерации, по причине того, что он числится административно выдворенным и срок его административного выдворения еще не истек.

Г-н Ш. не согласился с такими доводами, считая, что наказание в виде административного выдворения было назначено решением суда от 01 июня 2006 года, а с этой даты прошло уже более пяти лет, следовательно, подобный отказ незаконен. Правомерно ли его заявление?

<sup>4</sup> Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях 30.12.2001 № 195-ФЗ принят ГД ФС РФ 20.12.2001 // Российская газета. – № 256, 31.12.2001 Здесь и далее по тексту КоАП РФ.

***Решение:***

Согласно п. 2 ст. 27. «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» Федерального закона от 15.08.1996 № 114-ФЗ въезд в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства не разрешается в случае, если в период своего предыдущего пребывания в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства подвергались административному выдворению за пределы Российской Федерации, – в течение пяти лет со дня административного выдворения за пределы Российской Федерации.

Это означает, что в течение пяти лет после исполнения соответствующего постановления о назначении административного выдворения иностранному гражданину или лицу без гражданства – нарушителю административно-властных предписаний устанавливается запрет на въезд в Российскую Федерацию.

Под исполнением постановления об административном выдворении понимается официальная передача иностранного гражданина или лица без гражданства представителю властей иностранного государства, на территорию которого указанное лицо выдворяется, либо осуществление контролируемого самостоятельного выезда лица, подлежащего административному выдворению за пределы Российской Федерации (п. 1 ст. 32.10 КоАП РФ).

В рассматриваемом примере выезд был осуществлен 16 июля 2006 года, это означает, что в этот день происходит административное выдворение, и с этого дня начинается исчисление пятилетнего срока административного выдворения.

Поэтому доводы г-на Ш. несостоятельны.

***Ключевые слова:***

Административное выдворение;  
Въезд в Россию; Судебный акт.



### **3. ЗАДАЧА:**

Граждане Республики Таджикистан супруги О.В. и Т.В. работали в г. Москве, в апреле 2010 г. у них родилась дочь Г.В., в октябре 2010 г. супруги О.В. и Т.В. с несовершеннолетней Г.В. намеревались выехать из Российской Федерации в Республику Таджикистан, для того, чтобы отвезти ребенка в г. Душанбе к проживающим там родителям. 20 октября 2010 г. перед вылетом в аэропорту «Домодедово» при прохождении паспортного контроля в результате неправильного оформления заграничного паспорта О.В. и Т.В. их дочери Г.В. было отказано в пересечении государственной границы Российской Федерации в связи с тем, что на страницах 30 и 31 заграничного паспорта – сведения о детях – не были внесены сведения о ребенке.

Единственными имеющимися в наличии документами, удостоверяющими личности супругов О.В. и Т.В., служат их заграничные паспорта, удостоверяющие их личности за границей Республики Таджикистан. Личность несовершеннолетней Г.В. удостоверяет свидетельство о рождении, выданное органом записи актов гражданского состояния Российской Федерации.

Супруги О.В. и Т.В. считают, что отказ их дочери Г.В. в пропуске через государственную границу Российской Федерации безоснователен, так как у нее имеется свидетельство о рождении, которое удостоверяет ее личность, указание в свидетельстве о рождении супругов О.В. и Т.В. как ее родителей подтверждает принадлежность к гражданству Республики Таджикистан, что является достаточным условием для пересечения границы в рамках взаимных безвизовых поездок граждан Российской Федерации и граждан Республики Таджикистан. Соотнесите с нормами законодательства позицию супругов О.В. и Т.В.

#### ***Решение:***

В соответствии с п. 1 Постановления Правительства Российской Федерации «О взаимных поездках граждан Российской Фе-

дерации и граждан Республики Таджикистан»<sup>5</sup> для выезда из Российской Федерации в Республику Таджикистан граждане Республики Таджикистан предоставляют паспорт гражданина Республики Таджикистан; свидетельство о рождении (для детей, не достигших возраста 16 лет) с указанием принадлежности к гражданству Республики Таджикистан что соответствует Постановлению Правительства РФ от 21.09.2005 N 574 «О взаимных поездках граждан Российской Федерации и граждан Республики Таджикистан» (помимо документов, предусмотренных Протоколом к Соглашению между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики, Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Таджикистан о взаимных безвизовых поездках граждан от 30 ноября 2000 г.).<sup>6</sup> Это означает, что при пересечении государственной границы Российской Федерации, проверяется документ, удостоверяющий личность несовершеннолетнего. В случае если этим документом служит свидетельство о рождении, в нем должна быть проставлена отметка о принадлежности к гражданству Таджикистана. При выдаче свидетельства о рождении ребенку иностранных граждан, родившемуся на территории Российской Федерации, органами записи актов гражданского состояния такая отметка не проставляется. В Посольстве или в Консульстве Республики Таджикистан можно внести запись в паспорта родителей о детях до 16 лет, а также проставить необходимые отметки на документах, удостоверяющих личность ребенка. Только при соответствии документов несовершеннолетнего вышеуказанному Постановлению Правительства и Соглашению возможно осуществить выезд несовершеннолетнего лица на территорию Республики Таджикистан. Таким образом отказ в пропуске через государственную границу Российской Федерации несовершеннолетней Г. В. правомерен.

<sup>5</sup> О взаимных поездках граждан Российской Федерации и граждан Республики Таджикистан постановление Правительства РФ от 21.09.2005 № 574 // Собрание законодательства РФ – 26.09.2005, № 39, ст. 3961 159, 22.08.1996.

<sup>6</sup> О взаимных безвизовых поездках граждан Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики, Правительством РФ и Правительством Республики Таджикистан от 30.11.2000 с изм. от 24.03.2005 // Собрание законодательства РФ – 26.09.2005 15.09.2003, № 37, ст. 3566.

**Ключевые слова:**

Несовершеннолетние; Выезд из России;  
Страхование; Документы, удостоверяющие личность.

#### **4. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Киргизия З. вместе со своим пятнадцатилетним сыном Л. находилась на территории Российской Федерации. Постановлением судьи районного суда Санкт-Петербурга от 20 марта 2006 года З. признана виновной в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 18.8 КоАП РФ, и ей было назначено административное наказание в виде административного штрафа в размере 2000 рублей с административным выдворением за пределы РФ. Исполняя решение суда, г-жа З. вместе с несовершеннолетним Л. за свой счет выехала из России на территорию государства своего гражданства. По достижении г-ном Л. совершеннолетия, он в июне 2010 г. решил поехать в Российскую Федерацию, чтобы поступить в высшее учебное заведение.

Считается ли г-н Л. административно выдворенным с территории Российской Федерации? Есть ли у него законные основания для въезда на территорию Российской Федерации?

**Решение:**

Согласно части 1 статьи 2.3 КоАП РФ, административной ответственности подлежит лицо, достигшее к моменту совершения административного правонарушения возраста шестнадцати лет. Поскольку на момент совершения административного правонарушения г-н Л. не достиг возраста, с которого наступает административная ответственность, в отношении него не могло быть назначено наказание в виде административного выдворения. Помимо этого, решение суда признает виновной в совершении правонарушения г-жу З., что не подразумевает распространение санкции и на ее несовершеннолетнего сына, находящегося совместно с ней на территории России. Тот факт, что выезд с тер-

ритории Российской Федерации г-же З. пришлось выполнить вместе со своим сыном, обусловлен не тем, что и ее сын подвергся административному выдворению, а иными обстоятельствами, в связи с которыми несовершеннолетний г-н Л. не мог находиться без сопровождения родителей на территории Российской Федерации. Следовательно, можно сделать вывод, что г-н Л. не подвергался наказанию в виде административного выдворения и может въехать в Российскую Федерацию в порядке, предусмотренном законодательством.

***Ключевые слова:***

Несовершеннолетние; Судебный акт;  
Административное выдворение; Въезд в Россию.

## **5. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан Ф. пребывал в Российской Федерации в городе Ростов-на-Дону с 12 апреля 2010 г. Г-н Ф. был принят на работу в местную организацию сроком на три месяца. Из-за материальных сложностей, вызванных тем, что работодатель не выплачивал г-ну Ф. заработную плату, у него не было возможности выехать из Российской Федерации по окончании срока временного пребывания. 20 февраля 2011 г. родственники г-на Ф., проживающие в Республике Таджикистан, выслали ему денежную сумму, необходимую для того чтобы он вернулся в Таджикистан.

Имеются ли основания для привлечения г-на Ф. к административной ответственности за нарушение режима пребывания? Какие действия должен предпринять г-н Ф. для осуществления выезда с территории Российской Федерации?

***Решение:***

У иностранного гражданина, временно пребывающего в Российской Федерации есть обязанность выехать из Российской Федерации по истечении срока временного пребывания, согласно п. 2 ст. 5 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом

положении иностранных граждан в Российской Федерации»<sup>7</sup>. Для г-на Ф. срок временного пребывания составляет девяносто суток, в соответствии с п. 1 указанной статьи. Поскольку по истечении срока временного пребывания, г-н. Ф. не выехал с территории Российской Федерации, то данное уклонение иностранным гражданином от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 18.8. КоАП РФ.

Условия материального затруднения, препятствующие своевременному выезду из России, не освобождают иностранного гражданина от административной ответственности по указанной норме, что подтверждается материалами судебной практики<sup>8</sup>. В случае, если г-н Ф. обращался в соответствующие государственные органы по факту невыплаты заработной платы, то он мог подать на рассмотрение начальника территориального УФМС заявление о продлении срока временного пребывания на основании п. 3 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ, в связи с изменением обстоятельств, на которых ему был разрешен въезд в Российскую Федерацию. Однако, поскольку г-н Ф. не предпринял действий по продлению срока пребывания, он подлежит к привлечению к административной ответственности, за нарушение иностранным гражданином режима пребывания в Российской Федерации, выразившееся в уклонении от выезда из Российской Федерации по истечении определенного срока пребывания. Это означает, что для того, чтобы выехать с территории Российской Федерации, г-ну Ф. необходимо обратиться в территориальный УФМС, для возбуждения дела об административном правонарушении и составления соответствующего протокола об административном правонарушении, в котором должно быть отражено объяснение г-на Ф., обстоятельства, смягчающие его вину, выраженные в трудном материальном положении из-за задолженности по выплате г-ну Ф. заработной

<sup>7</sup> О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ // Российская газета. – № 140, 31.07.2002. Далее по тексту "Федеральный закон № 115-ФЗ"

<sup>8</sup> Решение Санкт-Петербургского городского суда от 14.12.2010 № 12-1068/10

платы. После исполнения административного наказания, которое с учетом смягчающих обстоятельств, должно быть назначено в виде административного штрафа, г-н Ф. сможет выехать в Республику Таджикистан.

***Ключевые слова:***

Невыплата заработной платы; Административный штраф;  
Выезд из России.

## **6. ЗАДАЧА:**

При въезде в Россию, на пункте паспортного контроля гражданина Республики Таджикистан г-жу О. сотрудники Пограничной службы попросили заполнить миграционную карту. Г-жа О. не согласилась с предъявленными требованиями, обосновав это тем, что у нее имеется вид на жительство в Российской Федерации, на основании которого она въезжает на территорию страны своего постоянного проживания и поэтому заполнение миграционной карты может повлечь внесение в нее неточной информации о цели визита и сроке пребывания.

Г-жа О. обратилась по телефону за юридической консультацией, чтобы выяснить должна ли она заполнять миграционную карту? Каким должен быть ответ г-же О.?

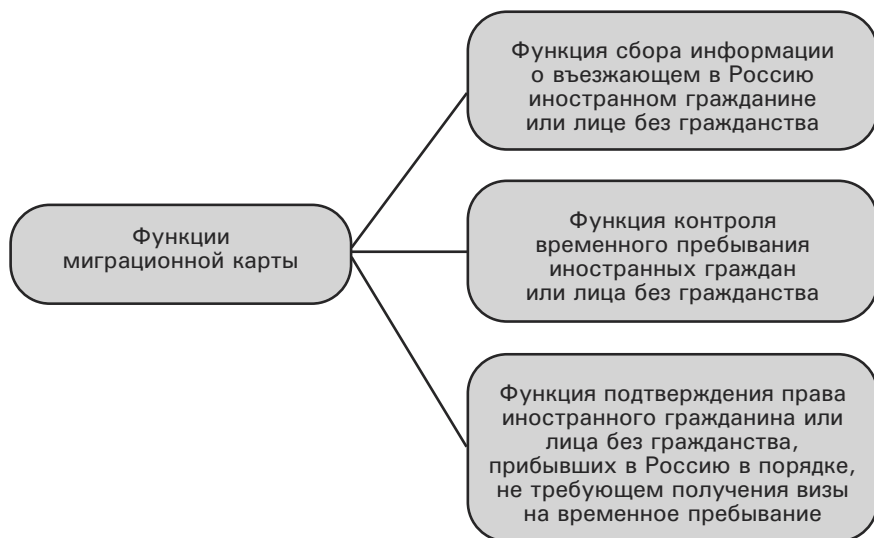
***Решение:***

Необходимость заполнения миграционной карты при въезде в Россию иностранными гражданами, обладающими видом на жительство в России, является дискуссионным вопросом, так как при его разрешении необходимо руководствоваться нормами законодательства в совокупности с правовыми принципами и с учетом административной правоприменительной практики. Если обратиться к данной законодателем дефиниции, то в соответствии с ней под миграционной картой понимается документ, содержащий сведения о въезжающих или прибывших в Российскую Федерацию иностранном гражданине или лице без гражданства и о сроке их временного

пребывания в Российской Федерации, подтверждающий право иностранного гражданина или лица без гражданства, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, на временное пребывание в Российской Федерации, а также служащий для контроля за временным пребыванием в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства (абз. 5 п. 1 ст. 2 Федерального закона № 115-ФЗ).

В п. 2 «Правил использования миграционной карты»<sup>9</sup> также приводится определение настоящего документа: Миграционная карта является документом, который содержит сведения об иностранном гражданине, въезжающем в Российскую Федерацию, а также служит для контроля за его временным пребыванием в Российской Федерации.

Из представленного можно сделать вывод, что миграционная карта имеет следующие функции: (рис. 1.)



Значение механизма миграционной карты сводится к ее использованию в качестве одного из регуляторов правового поло-

<sup>9</sup> Правила использования миграционной карты прилагаемые к Постановлению Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 О миграционной карте // Российская газета. – № 178, 20.08.2004

жения временно пребывающих иностранных граждан и лиц без гражданства, а также источника информации о въезжающих в Россию иностранцах и лицах без гражданства. Функция сбора информации о въезжающем в Россию иностранном гражданине, имеющем разрешительные документы на проживание в России, дублирует данные, собранные об этом лице при получении им разрешения на временное проживание или вида на жительство. Однако, для проживающих в России иностранцев не утрачивают актуальность отметки о датах въезда и выезда, проставляемые в миграционной карте, в случае если такие отметки нельзя проставить в документах, удостоверяющих личность иностранного лица, по которым он пересекает границу России. Например, Федеральный закон от 31 мая 2002 года № 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации"<sup>10</sup> п. «а» ч. 1 ст. 13, предусматривает, что при процедуре приема в гражданство в общем порядке, непрерывный срок проживания в Российской Федерации считается таковым, если лицо выезжало за пределы Российской Федерации не более чем на три месяца в течение одного года. Факт непрерывного проживания в России, в частности можно доказать при помощи миграционных карт.

В ст. 25.9. Федерального закона от 15 августа 1995 г. № 114-ФЗ указывается, что иностранный гражданин или лицо без гражданства при въезде в Российскую Федерацию обязаны получить и заполнить миграционную карту. Миграционная карта подлежит сдаче (возврату) в пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации при выезде иностранного гражданина или лица без гражданства из Российской Федерации. Данное положение закона не исключает иностранных граждан с видом на жительство из числа субъектов, которые могут не заполнять миграционную карту.

Абзацем 3 ст. 24 Федерального закона от 15 августа 1995 г. № 114-ФЗ отдельно оговорено, что иностранные граждане, получившие вид на жительство в Российской Федерации, осуществ-

<sup>10</sup> О гражданстве Российской Федерации Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ // Российская газета. – № 100, 05.06.2002



ляют въезд в Российскую Федерацию и выезд из Российской Федерации на основании действительных документов, удостоверяющих их личность и признаваемых Российской Федерацией в этом качестве, и вида на жительство. Согласно приведенному в законе разъяснению, вид на жительство служит документом, на основании которого осуществляется въезд в Россию, но миграционная карта играет иную роль и не является документом, на основании которого осуществляется въезд в Россию, так как у миграционной карты отсутствует подобная функция, согласно приведенному выше правовому анализу.

В п. 2 ст. 3 "Соглашения между Правительством Республики Беларусь и Правительством Российской Федерации об использовании миграционной карты единого образца"<sup>11</sup> от 5 октября 2004 года (ратифицированного Федеральным законом от 9 января 2006 г. № 15-ФЗ<sup>12</sup>) содержится перечень категорий иностранных граждан, освобождаемых от заполнения миграционной карты при въезде в Российскую Федерацию и предъявления ее при выезде из Российской Федерации, в котором иностранные граждане с видом на жительство не указаны в качестве категории лиц, которым дано право не заполнять миграционную карту.

Если обратиться к правовому анализу функций миграционной карты, то следует сделать вывод, что основное ее назначение, связанное с иностранными гражданами, временно пребывающими в России – регламентация срока их временного пребывания (в случае въезда в порядке, не требующем получения визы); миграционная карта, в том числе необходима для получения ряда разрешительных документов, таких, как патент, разрешение на работу, разрешение на временное проживание; необходимость в этих административных процедурах отсутствует у иностранных граждан с видом на жительство.

<sup>11</sup> Об использовании миграционной карты единого образца Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь от 05.10.2004 // Бюллетень международных договоров – № 5, май, 2009

<sup>12</sup> О ратификации Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь об использовании миграционной карты единого образца Федеральный закон от 09.01.2006 № 15-ФЗ // Российская газета – № 2, 12.01.2006

Также, в Письме ФМС РФ от 12.03.2007<sup>13</sup>, указывается, что иностранный гражданин или лицо без гражданства, которому в установленном порядке оформлен вид на жительство, дающий право постоянного проживания на территории Российской Федерации, не относится к категории временно пребывающих или временно проживающих (имеющих разрешение на временное проживание) иностранных граждан или лиц без гражданства. В связи с этим для лиц, имеющих вид на жительство, наличие миграционной карты не является обязательным.

На практике, во время прохождения паспортного контроля при въезде часто требуется заполнение миграционной карты лицами, обладающими видом на жительство в России. Такое требование можно считать допустимым, на основании закрепленного законодателем правила, что "иностранец при въезде в Российскую Федерацию обязан получить и заполнить миграционную карту", однако, исходя из сути и правового назначения механизма документирования миграционными картами в данной процедуре нет необходимости, за исключением случаев когда требуется подтверждение срока отсутствия иностранного гражданина на территории России, если это не возможно сделать соответствующими отметками в документах, удостоверяющих личность иностранного гражданина. Бланк миграционной карты не приспособлен для заполнения лицами, получившими вид на жительство, что может повлечь некорректное отображение данных о сроке пребывания, цели визита. В связи с вышеизложенным следует отметить, что порядок въезда иностранных граждан и лиц без гражданства, обладающих видом на жительство в России, нуждается в приведении к единообразному правоприменительному подходу путем внесения соответствующих дополнений в нормативно-правовые акты, регулирующие настоящие отношения.

<sup>13</sup> О миграционной карте Письмо ФМС РФ от 12.03.2007 № МС-1/4-3626 Документ опубликован не был [Электронный ресурс]: <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/12052563/#12052563> (дата обращения: 12.12.2011)

Исходя из приведенных оснований, г-же О. следует предложить заполнить миграционную карту и объяснить порядок оспаривания нормативно-правовых актов и обжалования действий государственной власти, должностного лица, государственного служащего.

***Ключевые слова:***

Миграционная карта; Административный штраф;  
Выезд из России; Въезд в Россию; Вид на жительство;  
Разрешение на временное проживание.



**ЧАСТЬ 2.**  
**ВОПРОСЫ ВРЕМЕННОГО**  
**ПРЕБЫВАНИЯ**



## 7. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Киргизия К. приехал в Россию с целью осуществления трудовой деятельности, но за три месяца так и не смог найти работу. За две недели до окончания срока временного пребывания, г-н К попал в дорожно-транспортное происшествие, в результате которого им были получены травмы, представляющие опасность для жизни. Врачи сообщили г-ну К., что он будет находиться в больнице в течение как минимум двадцати дней. Г-н К. обеспокоен тем, что срок его временного пребывания заканчивается, и что за это нарушение миграционного учета на него может быть наложено административное наказание, из-за которого он не сможет снова въехать в Россию и получить право на временное пребывание.

Должны ли наложить административное наказание на г-на К., за нарушение правил миграционного учета, выразившееся в нарушении срока временного пребывания? Каким должен быть порядок действий г-на К. в данной ситуации?

### ***Решение:***

Иностранец, временно пребывающий в Российской Федерации, обязан выехать из Российской Федерации по истечении срока временного пребывания, на основании п. 2 ст. 5 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». Для г-на К. срок временного пребывания составляет девяносто суток, в соответствии с п. 1 указанной статьи.

Для продления срока временного пребывания принимающая сторона должна обратиться в территориальный орган миграционного учета. В том числе на данную обязанность принимающей стороны в том числе указывается в Постановлении ФАС Московского округа от 01.10.2008<sup>14</sup>, в котором отмечается, что принимающая сторона, должна исполнить обязанность в части своевременного

<sup>14</sup> Постановление ФАС Московского округа от 01.10.2008 N КА-А40/9117-08 по делу № А40-22071/08-84-193

продления срока пребывания на территории Российской Федерации иностранного гражданина. Обращение может также подать г-н К.

Срок временного пребывания иностранного гражданина в Российской Федерации может быть продлен в случаях, если изменились условия, в связи с которыми ему был разрешен въезд в Российскую Федерацию – п. 3 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ. К таким условиям следует относить существенное изменение состояния здоровья, в результате которого субъект не может осуществить выезд за пределы Российской Федерации по окончании срока временного пребывания.

В связи с изложенным выше, принимающая сторона или г-н К. должны обратиться с заявлением на имя начальника территориального органа миграционного учета по месту пребывания о продлении срока временного пребывания, с приложением документов, подтверждающих нахождение в лечебно-профилактическом учреждении или подтверждающих состояние здоровья г-на К, препятствующее своему временному выезду за пределы Российской Федерации.

В этом случае административное наказание за нарушение срока временного пребывания налагаться не должно, так как исходя из общих положений п. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие). В деяниях г-на К. отсутствует субъективная сторона административного правонарушения, выражающаяся в данном правоотношении в качестве отсутствия вины субъекта в нарушении срока временного пребывания.

***Ключевые слова:***

Выезд из России; Медицина; Временное пребывание;  
Продление срока временного пребывания.



## **8. ЗАДАЧА:**

Гражданин Киргизской Республики Э. приехал в Российскую Федерацию с целью осуществления трудовой деятельности.

22 мая 2007 года истек срок его временного пребывания, от выезда за пределы Российской Федерации г-н Э. уклонялся.

16 сентября 2010 года, сотрудник милиции остановил г-на Э. для проверки документов. Узнав, что г-н Э. является иностранным гражданином, сотрудник милиции доставил его в УФМС, где сотрудниками было выявлено нарушение миграционного режима, выраженное в том, что у г-на Э. истек срок его временного пребывания. Был составлен протокол об административном правонарушении, дело было передано в суд.

В ходе судебного разбирательства г-н Э. ходатайствовал о прекращении производства по делу в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности. Согласно его объяснениям, правонарушение было совершено 22 мая 2007 года, а согласно п. 1 ст. 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об нарушении иммиграционных правил, правил пребывания (проживания) в Российской Федерации иностранных граждан, правил привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства (в том числе иностранных работников) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Должен ли суд удовлетворить приведенное ходатайство г-на Э.?

### ***Решение:***

Иностранный гражданин, временно пребывающий в Российской Федерации, по истечении срока действия своей визы или иного срока пребывания согласно п. 2 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ обязан выехать из Российской Федерации, в противном случае эти действия будут расцениваться как уклонение от выезда из Российской Федерации по истечении определенного срока пребывания.

Данное правонарушение является длящимся, поскольку невозможно определить начало течения срока давности привлечения к ад-

министративной ответственности до тех пор, пока неисполнение юридической обязанности по выезду иностранного гражданина или лица без гражданства из Российской Федерации не будет прекращено или пресечено.

Поскольку описанное правонарушение является длящимся, то срок давности привлечения к административной ответственности исчисляется с момента обнаружения правонарушения, то есть с 16 сентября 2010 года. Оснований для удовлетворения ходатайства г-на Э. у суда не имеется.<sup>15</sup>

***Ключевые слова:***

Выезд из России; Временное пребывание.

## **9. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Узбекистан Л. пребывала в России в г. Пермь вместе со своей трехлетней дочерью З. Получив патент, г-жа Л. устроилась работать няней в местной семье, г-жа Л. с дочерью постоянно находилась в доме семьи работодателя. После того, как прошло двенадцать месяцев с момента получения патента, а г-жа Л. выехала на территорию Республики Узбекистан, так как не успела получить новый патент, затем вновь въехала на территорию Российской Федерации и обратилась в территориальный ФМС за получением патента. Своего ребенка г-жа Л. оставила на время поездки в России, в семье, в которой работала, так как ей было неудобно вести с собой несовершеннолетнюю дочку за границу России и обратно.

Была ли обязанность у г-жи Л. выехать вместе со своей малолетней дочерью? Если да, то какие положения административного законодательства были нарушены, и кто является субъектом административной ответственности?

<sup>15</sup> См.: Бюллетень судебной практики Свердловского областного суда по делам об административных правонарушениях (первый квартал 2010 г.)

### ***Решение:***

Правила временного пребывания, распространяются на иностранных граждан, независимо от критерия достижения совершеннолетия, иностранный гражданин должен находиться на территории Российской Федерации в соответствии с правовыми нормами, регулирующими порядок временного пребывания. При въезде в Российскую Федерацию на несовершеннолетнего также заполняется миграционная карта (п. 6 «Правил использования миграционной карты» Постановление Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 «О миграционной карте»). Согласно п. 1 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ, срок временного пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина, прибывшего в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, не может превышать девяносто суток, настоящее правило в равной мере распространяется и на несовершеннолетних. Срок временного пребывания иностранного гражданина продлевается при выдаче иностранному гражданину патента либо при продлении срока действия патента (п. 5 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ), срок действия патента не может составлять более двенадцати месяцев со дня выдачи патента (п. 5 ст. 13.3 Федерального закона № 115-ФЗ). Поскольку при выдаче патента г-же Л., срок ее пребывания продляется на срок действия патента, то на этом основании, возможно, продлить срок временного пребывания ее дочери 3. посредством заявления о продлении срока временного пребывания на срок действия патента ее матери, поданного в соответствующее территориальное подразделение ФМС России. По окончании срока временного пребывания у иностранного гражданина появляется обязанность выехать из Российской Федерации. Согласно ст. 64 Семейного кодекса Российской Федерации<sup>16</sup>, родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов. Соответственно, родители, являясь законными

<sup>16</sup> Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ // Российская газета – № 17, 27.01.1996

представителями своих детей, представляют их законные интересы в процессе установления статуса пребывания иностранного несовершеннолетнего лица на территории России. Поэтому при установлении законодательством обязанности выезда из России по окончании срока временного пребывания, законный представитель несовершеннолетнего должен содействовать несовершеннолетнему в выполнении требований законодательства, так как он не может сделать этого самостоятельно. При этом важно отметить, что З. не может являться субъектом административной ответственности за нарушение правил миграционного учета, так как п. 1 ст. 2.3 КоАП РФ устанавливает, что административная ответственность наступает по достижении лицом шестнадцати лет. Нормы законодательства России не содержат положений об ответственности родителей за нарушение правил временного пребывания их несовершеннолетними детьми. Таким образом, можно сделать вывод, что по окончании срока временного пребывания несовершеннолетней З. ее законный представитель должен был вывезти ее из России, иначе нарушается п. 2 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ, при этом отсутствует субъект административной ответственности. В случае если у г-жи Л. имеются уважительные причины для продления временного пребывания ее дочери, она имеет право обратиться с заявлением о продлении срока временного пребывания З., в соответствующее территориальное подразделение ФМС России. Однако такая процедура отдельно не урегулирована законодательством.

Тем не менее, необходимо отметить, что в подобных ситуациях территориальные органы ФМС России часто осуществляют продление срока временного пребывания несовершеннолетних иностранных граждан.

***Ключевые слова:***

Выезд из России; Временное пребывание;  
Несовершеннолетние; Патент; Миграционная карта;  
Продление срока временного пребывания.

## 10. ЗАДАЧА:

Сотрудниками ФМС России по г. Уфе 30 мая 2010 г. было установлено, что гражданин Республики Таджикистан Г. находится в Российской Федерации с нарушением правил пребывания, выразившемся в нарушении сроков временного пребывания, установленных п. 1 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ. Сотрудниками ФМС был составлен протокол об административном нарушении. В протокол не была внесена запись о том, владеет ли г-н Г. русским языком и нуждается ли в услугах переводчика. Поскольку г-н Г. плохо говорит по-русски, он подписал протокол, не ознакомившись с ним.

Постановлением судьи районного суда от 3 июня 2010 г. г-н Г. признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 18.8 КоАП РФ, и ему было назначено административное наказание в виде штрафа в размере 2000 рублей с административным выдворением за пределы Российской Федерации без помещения в Центр содержания иностранных граждан. Судебное разбирательство проводилось без участия переводчика, в результате чего г-ну Г. не была ясна большая часть судебного процесса.

В день получения судебного постановления г-н Г. обратился в организацию, оказывающую правовое содействие иностранным гражданам в России, с просьбой разъяснить ему содержание судебного акта. После того как г-ну Г. было переведены положения судебного постановления, он изъявил желание обжаловать постановление суда, так как полагал, что в его деяниях отсутствовал состав административного правонарушения. Является ли основанием для отмены постановления суда то, что содержание протокола об административном правонарушении не было переведено г-ну Г. на язык, которым он владеет?

### ***Решение:***

В соответствии с ч. 4 ст. 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении кото-

рых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Для того чтобы г-н Г., как лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, мог реализовать свои процессуальные права, п. 2 ст. 24.2 КоАП РФ закрепляет положение, что лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

В п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»<sup>17</sup> разъяснено, что в порядке подготовки дела к рассмотрению судья должен установить правильность составления протокола об административном правонарушении с точки зрения полноты исследования события правонарушения и сведений о лице, его совершившем, а также соблюдения процедуры оформления протокола.

Существенным недостатком протокола является отсутствие данных, прямо перечисленных в ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ, и иных сведений в зависимости от их значимости для конкретного дела об административном правонарушении (например, отсутствие данных о том, владеет ли лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, языком, на котором ведется производство по делу, а также данных о предоставлении переводчика при составлении протокола и т.п.). Таким образом, непред-

<sup>17</sup> О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ – № 6, 2005

ставление физическому лицу перевода протокола об административном правонарушении нарушает его право на ознакомление с протоколом и с материалами дела, лишает возможности представить объяснения и замечания по содержанию протокола, права выступать и давать разъяснения, заявлять ходатайства и отводы, т.е., по существу, лишает его права на защиту.

Следовательно, отсутствие перевода протокола в случае, когда дело об административном правонарушении возбуждено в отношении лица, не владеющего языком, на котором ведется производство по делу, является основанием для возврата судом протокола и материалов дела в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ вне зависимости от того, заявлено ли ходатайство о переводе<sup>18</sup>.

Если суд не вернул протокол и материалы дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол и рассмотрели дело об административном правонарушении, то при таких обстоятельствах, в ходе производства по делу не были выполнены требования п. 4 ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ и постановление судьи подлежит направлению в суд на новое рассмотрение, в связи с существенными нарушениями процессуальных требований, предусмотренных КоАП РФ, что не позволило всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело. В связи с этим важно обратить внимание на наличие в протоколе об административном правонарушении отдельной записи о владении русским языком и потребности в услугах переводчика при производстве по делу об административном правонарушении.

***Ключевые слова:***

Временное пребывание; Судебный акт;  
Административное выдворение; Административный штраф.

<sup>18</sup> О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ – № 6, 2005

## 11. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Таджикистан г-н Е. принял наследство в виде жилого помещения, находящегося в городе Брянске, Россия. Г-н Е. не обладает правом проживания на территории Российской Федерации. После оформления права собственности на указанное недвижимое имущество к г-ну Е. приехали его родственники, которые также являются гражданами Республики Таджикистан. Может ли г-н Е. поставить приехавших к нему родственников на миграционный учет в имеющемся у него жилом помещении, и быть для них принимающей стороной?

### *Решение:*

Порядок постановки иностранных граждан на миграционный учет по месту пребывания определяется Федеральным законом от 18.07.2006 № 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации»<sup>19</sup>, согласно ст. 22 которому:

Постановка иностранных граждан на учет по месту пребывания осуществляется при получении органом миграционного учета уведомлений об их прибытии в место пребывания. Для постановки иностранного гражданина на учет по месту пребывания:

1) иностранный гражданин:

- а) по прибытии в место пребывания предъявляет принимающей стороне документ, удостоверяющий его личность и признаваемый Российской Федерацией в этом качестве, а также миграционную карту;
- б) после направления принимающей стороной уведомления о его прибытии в место пребывания получает от нее отрывную часть бланка указанного уведомления, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 3.1 и 4 настоящей статьи; 22 указанного закона.

<sup>19</sup> О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации Федеральный закон от 18.07.2006 № 109-ФЗ // Российская газета – № 122, 27.07.2006



- 2) принимающая сторона с соблюдением сроков
  - а) представляет уведомление о прибытии иностранного гражданина в место пребывания в орган миграционного учета непосредственно либо направляет его в установленном порядке почтовым отправлением или с использованием входящих в состав сети электросвязи средств связи (в случае, предусмотренном частью 10 статьи 22 указанного закона), за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 3.1 и 4 настоящей статьи;
  - б) передает иностранному гражданину отрывную часть бланка уведомления о прибытии данного иностранного гражданина в место пребывания.

При наличии документально подтвержденных уважительных причин, препятствующих принимающей стороне самостоятельно направить уведомление о прибытии иностранного гражданина в место пребывания в орган миграционного учета, указанное уведомление должно быть в установленном порядке представлено в орган миграционного учета непосредственно указанным иностранным гражданином.

При наличии у иностранного гражданина права собственности на жилое помещение, находящееся на территории Российской Федерации, он может заявить такое помещение в качестве своего места пребывания. В этом случае для постановки на учет по месту пребывания такой иностранный гражданин лично представляет уведомление о своем прибытии в место пребывания непосредственно в орган миграционного учета.

Как следует из положений ст. 22 указанного закона, для постановки иностранных граждан на учет по месту пребывания необходима принимающая сторона. В частности, это относится и к приехавшим в Россию родственникам г-н Е. Для того, чтобы определить может ли г-н Е. выступать в качестве принимающей стороны, необходимо обратиться к легальной дефиниции термина «принимающая сторона», приведенной в подпункте 7 п. 1 ст. 2:

Сторона, принимающая иностранного гражданина или лицо без гражданства в Российской Федерации (принимающая сторона), – гражданин Российской Федерации, постоянно проживающие в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства, юридическое лицо, филиал или представительство юридического лица, федеральный орган государственной власти, орган государственной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, дипломатическое представительство либо консульское учреждение иностранного государства в Российской Федерации, международная организация или ее представительство в Российской Федерации либо представительство иностранного государства при международной организации, находящейся в Российской Федерации, у которых иностранный гражданин или лицо без гражданства фактически проживает или осуществляет трудовую деятельность (находится). В качестве принимающей стороны в отношении членов своей семьи могут выступать также иностранный гражданин или лицо без гражданства, относящиеся к высококвалифицированным специалистам и имеющие в собственности жилое помещение на территории Российской Федерации.

Из выше изложенного, следует, что иностранный гражданин, временно пребывающий в Российской Федерации, обладающий жилым помещением на праве собственности, не являющийся высококвалифицированным специалистом, не может быть принимающей стороной для других иностранных граждан. Поэтому г-н Е. не может быть принимающей стороной для приехавших в Россию родственников.

***Ключевые слова:***

Временное пребывание; Постановка иностранных граждан на учет по месту пребывания.

**ЧАСТЬ 3.**

**ОСОБЕННОСТИ РЕГУЛИРОВАНИЯ  
ОТНОШЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ  
С РАЗРЕШЕНИЕМ НА ВРЕМЕННОЕ  
ПРОЖИВАНИЕ**



## 12. ЗАДАЧА:

Г-жа Х. пребывала с семьей на территории Российской Федерации. 21 апреля 2007 года она обратилась в УФМС с заявлением о выдаче разрешения на временное проживание с предоставлением всех необходимых документов. 10 января 2008 г. заявитель получила официальное уведомление об отказе в разрешении на временное проживание. Отказ был вынесен на основании пп. 3, п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, т.к. в отношении нее было вынесено постановление об административном выдворении за пределы Российской Федерации от 24 октября 2004 года.

Г-жа Х. не согласна с решением УФМС России от 20 июня 2007 года, которым ей было отказано в выдаче разрешения на временное проживание в Российской Федерации, на основании того, что ранее г-жа Х. постановлением судьи районного суда от 24 октября 2004 г. была признана виновной в совершении правонарушения, предусмотренного ст. 18.8 КоАП РФ, и ей было назначено наказание в виде штрафа с административным выдворением за пределы РФ, но данное постановление не было исполнено в течение года со дня его вступления в законную силу. Г-жа Х. выезжала за пределы Российской Федерации и въезжала обратно.

Правомерен ли отказ УФМС в выдаче разрешения на временное проживание г-же Х. на основании того, что она в течение пяти лет, предшествовавших дню подачи заявления о выдаче разрешения на временное проживание, подверглась административному выдворению за пределы Российской Федерации?

### ***Решение:***

В соответствии с пп. 3, 4 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ разрешение на временное проживание иностранному гражданину не выдается, а ранее выданное разрешение аннулируется в случае, если данный иностранный гражданин: в течение пяти лет, предшествовавших дню подачи заявления о выдаче разрешения на временное проживание, подвергался административному выдворению за пределы Российской Федерации.

В соответствии со ст. 4.6. КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

В соответствии со ст. 31.9. КоАП РФ постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии со ст. 32.10 КоАП РФ исполнение постановления об административном выдворении за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства производится путем официальной передачи иностранного гражданина или лица без гражданства представителю властей иностранного государства, на территорию которого указанное лицо выдворяется, либо путем контролируемого самостоятельного выезда лица, подлежащего административному выдворению за пределы Российской Федерации. Об административном выдворении иностранного гражданина или лица без гражданства из пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации уведомляются власти иностранного государства, на территорию или через территорию которого указанное лицо выдворяется, если административное выдворение предусмотрено международным договором Российской Федерации с указанным государством.

Исполнение постановления об административном выдворении за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства оформляется в виде двустороннего или одностороннего акта, который приобщается к постановлению.

Таким образом, для того, чтобы сделать вывод о том, что г-жа Х. подверглась административному выдворению за пределы РФ, необходимо установить: 1) факт исполнения постановления судьи районного суда г. Москвы в течение года со дня его вступления в законную силу, 2) было ли исполнено постановления об административном выдворении за пределы Российской Федерации

иностранного гражданина в соответствии с требованиями ст. 32.10 КоАП РФ, 3) был ли составлен акт о выдворении иностранного гражданина.

Сведения об исполнении постановления судьи об административном выдворении г-жи Х. за пределы Российской Федерации, отсутствуют. Следовательно, вывод о том, что г-жа Х. подверглась административному выдворению за пределы РФ не соответствует действительности. На основании вышеизложенного, отказ в разрешении на временное проживание г-же Х. по пп. 3, 4 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ незаконен<sup>20</sup>.

***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание; Судебный акт;  
Административное выдворение.

### **13. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан О.М. имеет разрешение на временное проживание на территории Российской Федерации. Г-н О.М. до 20 декабря 2008 года был зарегистрирован по месту жительства в г. Нижнем Новгороде. Г-н О.М. состоит в браке с гражданкой Российской Федерации В.М., брак был зарегистрирован 12 февраля 2006 г.

Г-н О.М. въехал на территорию России 01 ноября 2007 г. С 2008 года осуществляет трудовую деятельность. 24 марта 2008 года г-ну О.М. было выдано разрешение на временное проживание на территории РФ, а 10 октября 2008 г. – очередное разрешение на работу сроком до 05 ноября 2009 г.

23 декабря 2008 года г-ну О.М. стало известно, что 20 декабря 2008 года решением УФМС России по Нижегородской области его разрешение на временное проживание в Российской Федерации было аннулировано с разъяснением, что в течение 15 дней он обязан выехать из Российской Федерации, на основании п. 14 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ и в соответствии с п.2

<sup>20</sup> См.: Определение Московского областного суда от 13.03.2008 по делу № 33-9303

п. 5 ст. 6.1 вышеуказанного Закона, по причине того, что в установленный срок (в течение одного года со дня въезда в РФ) не было представлено в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции свидетельство (уведомление) о постановке на учет в налоговом органе.

Г-н О.М. ранее уведомлялся письмом УФМС по Нижегородской области о необходимости представить свидетельство (уведомление) о постановке на учет в налоговом органе в УФМС до 01 ноября 2008 г.

По месту работы г-н О.М. характеризовался как ответственный и исполнительный работник. Ранее к административной ответственности не привлекался.

Законно ли решение УФМС России по Нижегородской области по аннулированию разрешения на временное проживание в Российской Федерации г-на О.М.? Имеется ли у г-на О.М. основание по его оспариванию?

***Решение:***

Решение УФМС России по Нижегородской области от 20 декабря 2008 года об аннулировании разрешения на временное проживание гражданина Республики Таджикистан О.М. имеет основания для оспаривания.

В соответствии с п. 5 ст. 6.1 Федерального закона № 115-ФЗ иностранный гражданин, прибывший в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, обязан представить в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции, принявший его заявление о выдаче ему разрешения на временное проживание:

- 1) документы, подтверждающие отсутствие у него заболевания наркоманией и инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, а также сертификат об отсутствии у него забо-



левания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции), на бумажном носителе либо в форме электронных документов в случае подачи заявления о выдаче разрешения на временное проживание в электронной форме – в течение тридцати суток со дня подачи им заявления о выдаче ему разрешения на временное проживание;

- 2) свидетельство (уведомление) о постановке данного иностранного гражданина на учет в налоговом органе – в течение одного года со дня его въезда в Российскую Федерацию.

Согласно ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, разрешение на временное проживание иностранному гражданину не выдается, а ранее выданное разрешение аннулируется в случае, если данный иностранный гражданин прибыл в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, и не представил в установленный срок документы, указанные в пункте 5 статьи 6.1 настоящего Федерального закона.

Из условий задачи следует, что г-н О.М. проживает совместно с женой, гражданкой Российской Федерации В.М., брак с которой был зарегистрирован 12 февраля 2006 г.

С учетом статей 7, 17 (часть 1), 19 (часть 2), 21, 38 (части 1 и 2), 41 (часть 1) Конституции Российской Федерации<sup>21</sup> в Российской Федерации иностранным гражданам и лицам без гражданства должны быть гарантированы права в сфере семейной жизни, охраны здоровья и защита от дискриминации при уважении достоинства личности согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

Согласно международным правовым предписаниям каждый человек при осуществлении своих прав и свобод должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом, необходимы для обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других лиц, для охраны государственной (национальной) безопасности, территориальной целостности, публич-

<sup>21</sup> Конституции Российской Федерации от 12.12.1993 с внесенными в нее поправками от 30.12.2008 // Собрание законодательства РФ – 26.01.2009, № 4, ст. 445,

ного (общественного) порядка, предотвращения преступления, защиты здоровья или нравственности населения (добрых нравов), удовлетворения справедливых требований морали и общего благосостояния в демократическом обществе и совместимы с другими правами, признанными нормами международного права (пункт 2 статьи 29 Всеобщей декларации прав человека<sup>22</sup>, пункт 3 статьи 12 Международного пакта о гражданских и политических правах<sup>23</sup>, пункт 2 статьи 10 и пункт 2 статьи 11 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, а также пункт 3 статьи 2 Протокола № 4 к ней<sup>24</sup>). В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, не допускается вмешательство со стороны публичных властей в осуществление права на семейную жизнь, за исключением случая, когда такое вмешательство предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц.

Поскольку отказ в выдаче разрешения на временное проживание или аннулирование ранее выданного разрешения влечет обязанность иностранного гражданина в течение 15 дней покинуть Российскую Федерацию, это представляет собой серьезное вмешательство в сферу личной и семейной жизни.

В данном случае аннулирование ранее выданного разрешения на временное проживание не отвечает указанным требованиям справедливости, соразмерности конституционно закрепленным целям, а также не соотносится с личностными характеристиками

<sup>22</sup> Всеобщая декларация прав человека от 10.12. // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1.- М.: БЕК, 1996. С. 460 - 464.

<sup>23</sup> Международный пакт о гражданских и политических правах от 16.12.1966 // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1.- М.: БЕК, 1996. С. 483 - 485.

<sup>24</sup> Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950, вместе с Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней, от 16.09.1963 // Собрание законодательства РФ – 08.01.2001, № 2, ст. 163.

иностранного гражданина, его семейным положением и степенью общественной опасности совершенного им нарушения закона, а потому нарушает право О.М. на уважение личной и семейной жизни.

Заключение об аннулировании разрешения на временное проживание должно содержать доводы, подтверждающие необходимость применения к г-ну О.М. такой меры ответственности, как аннулирование разрешения на временное проживание, а также ее соразмерность в качестве единственно возможного способа достижения справедливого баланса публичных и частных интересов<sup>25</sup>. Из указанного выше можно сделать вывод о целесообразности оспаривания действий УФМС России по Нижегородской области в судебном порядке.

***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание;  
Налоги и сборы.

## **14. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Узбекистан В. приехала в Россию, в г. Екатеринбург в 2010 году. По приезду она записалась на ди-зайнерские курсы, через три месяца г-жа В. получила разрешение на временное проживание. В течение всего времени проживания в России, основным источником дохода г-жи В. служили переводы денежных средств от тети г-жи С., которая работает в стране своего гражданства – Республике Узбекистан.

Когда г-жа В. получала разрешение на временное проживание, сотрудник Федеральной миграционной службы разъяснил ей, что в течение двух месяцев со дня истечения очередного года со дня получения разрешения на временное проживание г-жа В. должна предоставить в орган Федеральной миграционной службы по месту получения разрешения на временное проживание уведомление о подтверждении своего проживания в Российской Федерации с приложением справки о доходах, копии налоговой декла-

рации или иного документа, подтверждающего размер и источник дохода за очередной год со дня получения разрешения на временное проживание.

По-прошествии года г-жа В. обратилась за юридической консультацией с просьбой разъяснить, при помощи какого документа она сможет подтвердить источник своего дохода, если фактически ее содержит г-жа С., проживающая в Узбекистане? Должна ли г-жа В. представить справку с места работы о доходах г-жи С.?

***Решение:***

Исходя из пп. 8 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, ранее выданное разрешение аннулируется в случае, если данный иностранный гражданин в течение очередного года со дня выдачи разрешения на временное проживание не осуществлял трудовую деятельность в установленном законодательством Российской Федерации порядке в течение ста восьмидесяти суток или не получал доходов либо не имеет достаточных средств в размерах, позволяющих содержать себя и членов своей семьи, находящихся на его иждивении, не прибегая к помощи государства, на уровне не ниже прожиточного минимума, установленного законом субъекта Российской Федерации, на территории которого ему разрешено временное проживание.

Из положений законодательства следует, что иностранный гражданин должен подтвердить в течение двух месяцев со дня истечения очередного года со дня получения разрешения на временное проживание не только фактическое наличие достаточных средств, для того чтобы содержать себя и свою семью, как на это указывается в пп. 8 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, но и размер, и источник дохода (источник происхождения этих "достаточных средств" у иностранного гражданина) в соответствии п. 9 ст. 6 Федерального закона № 115-ФЗ. Критерий достаточности измеряется при помощи прожиточного минимума того региона, в котором лицу разрешено временно проживать. Следовательно, г-жа В. может подтвердить источник своего дохода путем предо-

ставления документов, подтверждающих передачу денежных средств от г-жи С. к г-же В., например квитанций банковского перевода или договора дарения, заключенного в письменной форме. При этом справка о доходах г-жи С. не является обязательным документом для представления, так как не подтверждает фактическую передачу денежных средств от г-жи С. г-же В., также в силу п. 3 ст. 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации<sup>25</sup>, г-жа В. презумированно считается добросовестным приобретателем и поэтому избавлена от обязанности доказывать источник происхождения переданных ей денежных средств у г-жи С.

#### **NB**

- Не подлежащий расширительному толкованию перечень видов доходов, указанный в п. 6 "Правил определения среднемесячного дохода..." в Постановлении Правительства РФ от 09.02.2007 № 91 "О порядке определения среднемесячного дохода иностранного гражданина или лица без гражданства и среднемесячного среднедушевого дохода члена семьи иностранного гражданина или лица без гражданства"<sup>26</sup> используется при расчете среднемесячного дохода иностранного гражданина и среднемесячного среднедушевого дохода члена семьи иностранного гражданина, когда этот доход происходит систематически, из установленных настоящим правилами источников.
- Тот факт, что г-жа В. обучалась на специализированных курсах, не дает ей каких-либо преференций в рамках 8 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, так как данная форма обучения не является очной формой обучения в среднем специальном учебном заведении или в высшем учебном заведении.

#### ***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание;  
Подтверждение дохода; Образование.

<sup>25</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Российская газета – № 238-239 08.12.1994

<sup>26</sup> О порядке определения среднемесячного дохода иностранного гражданина или лица без гражданства и среднемесячного среднедушевого дохода члена семьи иностранного гражданина или лица без гражданства Постановление Правительства РФ от 09.02.2007 № 91 // Российская газета – № 34, 16.02.2007

## **15. ЗАДАЧА:**

Супруги М. Ю. и Г. Ю. – граждане Республики Таджикистан, временно проживающие в Российской Федерации, в г. Москве. Г-жа М. Ю. работает на основании разрешения на работу маляром, г-н Г. Ю. не работает. Заработная плата г-жи М. Ю. является единственным доходом семьи. По прошествии года со дня получения разрешений на временное проживание, супругам М. Ю. и Г. Ю. необходимо предоставить в орган Федеральной миграционной службы, по месту получения разрешения на временное проживание уведомление о подтверждении своего проживания в Российской Федерации с приложением справки о доходах, копии налоговой декларации или иного документа, подтверждающего размер и источник дохода за очередной год со дня получения разрешения на временное проживание.

Как г-ну Г. Ю. документально подтвердить размер и источник своего дохода?

### ***Решение:***

Пункт 9 ст. 6 Федерального закона № 115-ФЗ обязывает временно проживающего в Российской Федерации иностранного гражданина в течение двух месяцев со дня истечения очередного года со дня получения им разрешения на временное проживание подать в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции по месту получения разрешения на временное проживание уведомление о подтверждении своего проживания, к которому, помимо иных требуемых документов, будет приложен документ, подтверждающий размер и источник дохода данного иностранного гражданина за очередной год со дня получения им разрешения на временное проживание. Единственным источником дохода г-на Г. Ю. является заработная плата его супруги. По общему правилу п. 1 ст. 256 Гражданского Кодекса Российской Федерации, имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, соответственно в налоговой декларации размер годового дохода Г. Ю. будет отражен как равный нулю и для подтверждения наличия достаточных средств в размерах, позволяющих содержать себя, г-ну Г. Ю.

необходимо указать размер и источник дохода своей супруги, это можно сделать посредством справки о доходах или налоговой декларации г-жи М. Ю.

***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание;  
Подтверждение дохода; Налоги и сборы.

## **16. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Узбекистан Ф. 05 мая 2010 г. получил разрешение на временное проживание на территории Российской Федерации в г. Москве сроком до 05 мая 2013 г. 14 февраля 2011 г. г-н Ф получил уведомление УФМС России по г. Москве, что его временное проживание на территории РФ аннулировано, поскольку г-н Ф неоднократно (два раза) привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства РФ в части обеспечения режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации в течение одного года.

13 марта 2010 г. на г-на Ф. был наложен административный штраф в размере двух тысяч рублей за совершение правонарушения, предусмотренного п. 2 ст. 18.8. КоАП РФ – Нарушение иностранным гражданином режима пребывания в Российской Федерации, выразившееся в несоответствии заявленной цели въезда в Российскую Федерацию фактически осуществляемой в период пребывания в Российской Федерации деятельности или роду занятий.

12 января 2011 г. на г-на Ф. был наложен административный штраф в размере пяти тысяч рублей за совершение правонарушения, предусмотренного п. 1 ст. 18.8. КоАП РФ – Нарушение иностранным гражданином режима проживания в Российской Федерации, выразившееся в нарушении установленных порядка выбора места или жительства.

Г-н Ф. считает, что решение УФМС России по г. Москве от 10 февраля 2011 г., аннулирующее его разрешение на времен-

ное проживание в Российской Федерации, в связи с тем, что он дважды в течение одного года привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации не соответствует закону, так как подпункт 7 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ предусматривает, что разрешение на временное проживание аннулируется только в том случае, если привлечение к административной ответственности два и более раза произошло в течение одного календарного года, тогда как г-н Ф. привлекался к ответственности один раз в 2010 году и один раз в 2011 году.

На данных основаниях г-н Ф. обжалует решение УФМС России по г. Москве от 10 февраля 2011 г., аннулирующее его разрешение на временное проживание в Российской Федерации, в судебном порядке с требованием отмены данного решения. Подлежит ли заявленное требование г-на Ф. удовлетворению?

***Решение:***

Подпункт 7 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ закрепляет, что разрешение на временное проживание иностранного гражданина аннулируется в случае, если данный иностранный гражданин: неоднократно (два и более раза) в течение одного года привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации.

Существенным условием, при наличии которого аннулируется разрешение на работу, является повторность совершения предусмотренного типа административного правонарушения в течение одного года.

Повторность законодателем определена как совершение нового правонарушения в течение периода, когда не истек срок погашения при привлечении к административной ответственности.



сти за предыдущее правонарушение, предусмотренный ст.4.6 КоАП РФ.

Годичный срок является давностным сроком для погашения административного наказания. Он равен одному году, исчисляемому со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания. После истечения этого года лицо считается не подвергавшимся административному наказанию.<sup>27</sup>

Г-ном Ф. не учтены положения административного Кодекса РФ. Административное наказание является мерой ответственности, применяемой за совершение административного правонарушения. Статьей Кодекса об административных правонарушениях определен годичный со срок дня окончания исполнения постановления о назначении наказания. Именно этот срок определен законодателем как срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию. Из этого следует, что при аннулировании разрешения на временное проживание в связи с неоднократным совершением административных правонарушений в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан, период годичного срока, за который иностранный гражданин повторно совершает административное правонарушение, отсчитывается со дня исполнения первого административного правонарушения, а не календарного года, как предполагал г-н Ф.

#### **NB**

Конституционный Суд Российской Федерации в своем Определении от 2 марта 2006 г. № 55-О "По жалобе гражданина Грузии Тодуа Кахабера на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" указал, что, применяя же пункт 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом

<sup>27</sup> Всеобщая декларация прав человека от 10.12. // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1.- М.: БЕК, 1996. С. 460 - 464.

положении иностранных граждан в Российской Федерации"<sup>28</sup>, уполномоченные органы исполнительной власти должны, по буквальному смыслу содержащихся в нем требований, ограничиваться лишь установлением факта неоднократности привлечения иностранного гражданина в течение одного года к административной ответственности за нарушение режима пребывания (проживания) в Российской Федерации – без учета степени общественной опасности совершенного правонарушения, личности правонарушителя, его семейного положения.

Между тем, исходя из общих принципов права, установление ответственности за нарушение порядка пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации и, соответственно, конкретной санкции, ограничивающей конституционные права граждан, должно отвечать требованиям справедливости, соразмерности конституционно закрепленным целям (статья 55, часть 3, Конституции Российской Федерации), а также отвечать характеру совершенного деяния.

Оценивая нарушение тех или иных правил пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации как противоправное деяние, а именно как административный проступок, и, следовательно, требующее применения мер государственного принуждения, в том числе в виде высылки за пределы Российской Федерации, отказа в выдаче разрешения на временное пребывание или аннулирования ранее выданного разрешения, уполномоченные органы исполнительной власти и суды обязаны соблюдать вытекающие из Конституции Российской Федерации требования справедливости и соразмерности, которые, как указал Конституционный Суд Российской Федерации, предполагают дифференциацию публично-правовой ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Поскольку отказ в выдаче разрешения на временное проживание или аннулирование ранее выданного разрешения за неоднократные

<sup>28</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 02.03.2006 № 55-О "По жалобе гражданина Грузии Тодуа Кахабера на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ – № 4, 2006

нарушения установленного порядка пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации в отношении иностранного гражданина, состоящего в браке с гражданкой Российской Федерации и имеющего ребенка, влечет его обязанность в течение 15 дней добровольно покинуть Россию, что представляет собой серьезное вмешательство в сферу личной и семейной жизни, право на уважение которой гарантируется статьей 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, такие меры могут быть применены уполномоченным органом исполнительной власти и судом только с учетом личности правонарушителя и характера совершенного административного правонарушения, т.е. степени его общественной опасности.

***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание;  
Административный штраф.

## **17. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Киргизии Л. 12 октября 2009 г. получила разрешение на временное проживание на территории Российской Федерации, в Приморском крае сроком на три года. Однако, 22 июня 2011 г. г-жа Л. получила уведомление УФМС России, что ее временное проживание на территории РФ аннулировано, на основании подпункта 7 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, в связи с неоднократным привлечением г-жи Л. к административной ответственности за нарушение законодательства РФ в части обеспечения режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации в течение одного года.

Госпожой Л. были совершены следующие административные правонарушения: предусмотренное п. 1 ст. 18.8. КоАП РФ на рушение иностранным гражданином режима пребывания проживания в Российской Федерации, выразившееся в нарушении установленных правил порядка выбора места жительства. Протокол об административном правонарушении был составлен 20 декабря 2010 г.,

административное наказание было назначено в виде штрафа в размере пяти тысяч рублей и исполнено в день назначения.

Также 20 мая 2011 г. г-жа Л. была привлечена к ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 18.10 КоАП РФ, выразившегося в осуществлении иностранным гражданином трудовой деятельности в Российской Федерации без разрешения на работу. Г-же Л. было назначено административное наказание в виде штрафа в размере пяти тысяч рублей, который был оплачен г-жой Л. 23 мая 2011.

На основании подпункта 7 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ разрешение на временное проживание г-жи Л. было аннулировано. Подтверждением неоднократности привлечения к административной ответственности, послужили протоколы об административных правонарушениях от 20 декабря 2010 г. и от 20 мая 2011 г.

Является ли правомерным аннулирование разрешения на временное проживание г-жи Л.? Если нет, то в каком порядке необходимо обжаловать постановление об аннулировании разрешения на временное проживание?

***Решение:***

Постановление об аннулировании разрешения на проживание не является правомерным по следующим обстоятельствам:

В соответствии с подпунктом 7 п. 1 ст. 7 Федерального закона № 115-ФЗ, ранее выданное разрешение аннулируется в случае, если данный иностранный гражданин: неоднократно (два и более раза) в течение одного года привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации.

Исходя из обоснования постановления об аннулировании разрешения на временное проживания, г-жа Л. привлекалась к ответственности за совершение административного правонарушения, дважды в течение одного года, один раз за совершение правонару-

шения, предусмотренного п. 1 ст. 18.8. КоАП РФ, а второй раз за совершение правонарушения, предусмотренного ст. 18.10 КоАП РФ. Последнее устанавливает административную ответственность за нарушение правил трудовой деятельности иностранных граждан и, в частности, за осуществление иностранным гражданином трудовой деятельности в Российской Федерации без разрешения на работу. Соответственно, нельзя считать, что имело место неоднократное привлечение к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации, так как правонарушение, совершенное по ст. 18.10 КоАП РФ охраняет общественные отношения, связанные с осуществлением иностранцами трудовой деятельности, а не регулирует режим их пребывания или проживания.

Данная позиция, в том числе, подтверждается Определением Конституционного Суда Российской Федерации от 2 марта 2006 г. № 55-О "По жалобе гражданина Грузии Тодуа Кахабера на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации"<sup>29</sup>, в котором разъясняется, что к числу административных правонарушений, являющихся в силу пункта 7 статьи 7 названного Федерального закона основанием для отказа иностранному гражданину в выдаче разрешения на временное проживание в Российской Федерации (или аннулирования ранее выданного разрешения), статья 18.8 КоАП Российской Федерации относит нарушение установленных правил въезда в Российскую Федерацию, отсутствие документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в Российской Федерации, утрату таких документов при неподаче заявления об их утрате в соответствующий орган, несоблюдение установленного порядка регистрации либо передвижения или порядка выбора места жительства, уклоне-

<sup>29</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 02.03.2006 № 55-О "По жалобе гражданина Грузии Тодуа Кахабера на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ – № 4, 2006

ние от выезда из Российской Федерации по истечении определенного срока пребывания и несоблюдение правил транзитного проезда через территорию Российской Федерации.

***Ключевые слова:***

Разрешение на временное проживание;  
Административный штраф.

**ЧАСТЬ 4.**

**ОСОБЕННОСТИ ПОЛУЧЕНИЯ**

**ВИДА НА ЖИТЕЛЬСТВО**





## 18. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Узбекистан Ф. проживает на территории Российской Федерации с 08 ноября 2008 г. Работает на постоянном месте работы и желает остаться в России на постоянном месте жительства и получить российское гражданство. После принятия данного решения г-н Ф. 04 марта 2010 г. подал заявление о выдаче вида на жительство в территориальное управление Федеральной миграционной службы по месту его проживания. 21 июля 2010 года г-н Ф. получил уведомление о принятии решения о выдаче ему вида на жительство, на срок действия его паспорта, истекающего 17 сентября 2013 г. Г-н Ф. считает, что принятое решение нарушает его право на получение вида на жительство сроком на 5 лет, закрепленное в п. 3 статьи 8 Федерального закона № 115-ФЗ.

Имеются ли основания для признания решения территориального управления Федеральной миграционной службы не соответствующим закону Российской Федерации? На какой срок может быть выдан вид на жительство г-ну Ф.?

### ***Решение:***

В п. 64 Административного регламента по предоставлению Федеральной миграционной службой государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации, утвержденного Приказом Федеральной миграционной службы от 29 февраля 2008 г. № 41<sup>30</sup>, дается уточнение п. 3 статьи 8 Федерального закона № 115-ФЗ, и норма закона о том, что вид на жительство выдается иностранному гражданину на пять лет, уточняется положением, что вид на жительство выдается иностранному гражданину на срок действия документа, удостоверяющего его личность, но не более чем на 5 лет.

<sup>30</sup> Об утверждении Административного регламента по предоставлению Федеральной миграционной службой государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации Приказ ФМС РФ от 29.02.2008 № 41 // Российская газета - № 101, 14.05.2008

Исходя из разъяснений, данных Определением Верховного Суда Российской Федерации от 25.11.2010 № КАС10-592, можно заключить, что в силу Федерального закона о порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию, иностранные граждане или лица без гражданства обязаны при въезде в Российскую Федерацию и выезде из Российской Федерации предъявить действительные документы, удостоверяющие их личность и признаваемые Российской Федерацией в этом качестве.

Документами, удостоверяющими личность иностранного гражданина, являются паспорт иностранного гражданина либо иной документ, установленный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина (п. 1 ст. 10 Федерального закона № 115-ФЗ).

В соответствии со статьей 2 Федерального закона № 115-ФЗ вид на жительство – документ, выдаваемый иностранному гражданину или лицу без гражданства в подтверждение их права на постоянное проживание в Российской Федерации, а также их права на свободный выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию. Вид на жительство, выданный лицу без гражданства, является одновременно и документом, удостоверяющим его личность. Пунктом 3 ст. 8 Федерального закона № 115-ФЗ предусмотрена выдача иностранному гражданину вида на жительство на 5 лет, а также продление по окончании срока действия вида на жительство данного срока по заявлению иностранного гражданина на 5 лет.

Исходя из вышеприведенных законоположений, учитывая, что вид на жительство предоставляется иностранным гражданам, имеющим действительные документы, удостоверяющие их личность, и не является документом, удостоверяющим личность, в нормативах Положения о выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство и Административного регламента по предоставлению государственной услуги по выдаче вида на жительство, указывается, что срок, на который выдается

вид на жительство, увязывается со сроком действия документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, но не более чем на 5 лет.

**Ключевые слова:**  
Вид на жительство;  
Документы, удостоверяющие личность.

## 19. ЗАДАЧА

Более двух лет гражданка Республики Киргизия г-жа С. живет и работает в Российской Федерации. Г-жа С. имеет право временного проживания в одном из субъектов Российской Федерации и разрешение на работу, по которому она осуществляет трудовую деятельность. Г-жа С. подала заявление о выдаче вида на жительство. Предположительно вид на жительство в Российской Федерации будет выдан г-же С. за несколько месяцев до окончания разрешения на временное проживание в Российской Федерации и разрешения на работу.

Г-жа С. обратилась за юридической консультацией, с вопросом, повлечет ли получение вида на жительство необходимость для работодателя уведомлять налоговый орган, территориальный орган ФМС России и орган власти субъекта РФ по вопросам занятости населения, что иностранный работник, временно проживавший в России, теперь работает у них без разрешения на работу? Дает ли право поданное в ФМС России заявление о выдаче вида на жительство право осуществлять трудовую деятельность без разрешения на работу?

### **Решение:**

После получением иностранным гражданином вида на жительство в Российской Федерации изменяется административное регулирование трудовых отношений с этим лицом, так как ему не требуются больше разрешительные документы для осуществления трудовой деятельности, согласно подпункту 1 п. 4 ст. 13 Фе-

дерального закона № 115-ФЗ. Когда г-жа С. устраивалась на работу, ее работодатель был обязан уведомить налоговый орган, территориальный орган ФМС России и орган власти субъекта РФ по вопросам занятости населения, о заключении трудовых договоров с иностранными гражданами, прибывшими в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, на основании п. 9 ст. 13.1. Федерального закона № 115-ФЗ. Также уведомление требуется в случаях расторжения трудовых договоров или гражданско-правовых договоров на выполнение работ (оказание услуг) с иностранными работниками, а также при предоставлении им отпусков без сохранения заработной платы продолжительностью более одного календарного месяца в течение года. Получение вида на жительство г-жой С. не является основанием расторжения с ней трудовых отношений, поэтому, после получения вида на жительство у работодателя не появляется обязанность посылать какие-либо уведомления в налоговый орган, территориальный орган ФМС России и орган власти субъекта РФ по вопросам занятости населения.

Само по себе заявление о выдаче вида на жительство не дает права на осуществление трудовой деятельности без разрешительных документов.

***Ключевые слова:***

Вид на жительство; Разрешение на работу;  
Трудовая деятельность.

**ЧАСТЬ 5.**

**ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ**

**ПРИБРЕТЕНИЯ ГРАЖДАНСТВА**

**РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**



## 20. ЗАДАЧА:

Гражданка Республики Узбекистан А., получив высшее психологическое образование, приехала в Московскую область, чтобы работать няней. Устроившись на работу по патенту и проработав 2 месяца, г-жа А. забеременела. При обращении с заявлением о постановке на учет в отделение женской консультации при районной поликлинике, она получила отказ, мотивированный тем, что г-жа А. является временно пребывающей и бесплатная медицинская помощь может быть ей оказана только в экстренных случаях. Вследствие отсутствия средств на наблюдение у врача г-жа А. предпочла вернуться в Республику Узбекистан. Родившийся ребенок получил гражданство Республики Узбекистан. Отцом в свидетельстве о рождении со слов матери был записан гражданин Российской Федерации. Г-жа А. с ребенком хочет переехать в Российскую Федерацию на постоянное место жительства.

Исходя из описанных условий, определите, имеется ли у г-жи А. возможность получить гражданство Российской Федерации для ребенка и себя в упрощенном порядке?

### ***Решение:***

Согласно п. а ч. 6 ст. 14 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации"<sup>31</sup>, гражданство Российской Федерации может быть приобретено в упрощенном порядке, без соблюдения условия о пятилетнем проживании на территории РФ, без соблюдения требований проживания на территории РФ и иметь законный источник средств к существованию, владения русским языком, а также без и соблюдения требования об отказе от иного гражданства, ребенком, являющимся иностранным гражданином, в случае если, один из родителей ребенка имеет гражданство Российской Федерации, при наличии согласия второго родителя. Такое согласие не требуется, если ребенок проживает на территории Российской Федерации.

<sup>31</sup> О гражданстве Российской Федерации федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ// Российская газета – № 101, 14.05.2008

Однако, п. 17 Положения "О порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации"<sup>32</sup> устанавливает, что заявление о приеме в гражданство ребенка в упрощенном порядке по данному основанию должен подавать родитель ребенка, имеющий гражданство Российской Федерации.

На основании настоящих положений законодательства Российской Федерации можно сделать вывод, что получение Российского гражданства ребенком в упрощенном порядке возможно, если его отец, имеющий гражданство Российской Федерации подаст соответствующие заявление и другие необходимые документы в полномочный орган Федеральной миграционной службы по месту своего жительства, либо по месту жительства ребенка.

Г-жа А. может получить гражданство Российской Федерации в общем порядке.

***Ключевые слова:***

Получение гражданства Российской Федерации;  
Несовершеннолетние.

## **21. ЗАДАЧА**

Гражданин Республики Киргизия Д. 20 сентября 2011 г. обратился в УФМС по месту своего временного проживания для того, чтобы подать заявление о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке, в связи с тем, что он состоит в браке с гражданином Российской Федерации, на основании пп. б, п. 1 ст. 1 "Соглашения между Российской Федерацией и Киргизской Республикой об упрощенном порядке приобретения гражданства гражданами Российской Федерации, прибывающими для постоянного проживания в Киргизскую Республику, гражданами Киргизской Республики, прибывающими для постоянного проживания в Российскую Федерацию, и выхода из прежнего гражданства". Г-ном Д. были подготовлены следующий комплект документов: Миграционная карта; Паспорт; Разрешение на временное проживание;

<sup>32</sup> Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации Указ Президента РФ от 14.11.2002 # 1325 // Российская газета – № 219, 19.11.2002.



Свидетельство о заключении брака; Заявление о приеме в гражданство Российской Федерации. Сотрудник ФМС, предварительно проверяя комплектность документов, подаваемых г-ном Д. для получения гражданства, указал на отсутствие документа, подтверждающего выезд г-на Д. на постоянное жительство на территорию Российской Федерации с территории Республики Киргизия. Г-н Д. не стал подавать заявление о приеме в гражданство Российской Федерации, для того чтобы собрать все требующиеся документы и подать их одновременно. Г-н Д., дополнив комплект документов листком убытия из Республики Киргизия на постоянное место жительства, 25 октября 2011 г. вновь обратился в УФМС, для того чтобы подать заявление о приеме в гражданство Российской Федерации. Сотрудник ФМС указал на отсутствие вида на жительство в комплекте подаваемых документов, и устно заявил, что без вида на жительство в Российской Федерации гражданство России г-ну Д. не выдадут.

Имеются ли основания для получения г-ном Д. гражданства России без оформления вида на жительство в Российской Федерации? Должен ли был сотрудник ФМС принять комплект документов и заявление о приеме в гражданство Российской Федерации г-на Д. 20 сентября 2011 г.?

***Решение:***

Для граждан Республики Киргизия Соглашением между Российской Федерацией и Киргизской Республикой об упрощенном порядке приобретения гражданства гражданами Российской Федерации, прибывающими для постоянного проживания в Киргизскую Республику, гражданами Киргизской Республики, прибывающими для постоянного проживания в Российскую Федерацию, и выхода из прежнего гражданства<sup>33</sup>, установлен упрощенный по-

<sup>33</sup> Соглашение между Российской Федерацией и Киргизской Республикой об упрощенном порядке приобретения гражданства гражданами Российской Федерации, прибывающими для постоянного проживания в Киргизскую Республику, гражданами Киргизской Республики, прибывающими для постоянного проживания в Российскую Федерацию, и выхода из прежнего гражданства Заключено в г. Москве 28.03.1996 // Бюллетень международных договоров – № 12. 1997 С. 60-62.

рядок приобретения гражданства Российской Федерации. Для исполнения настоящего международного договора на территории Российской Федерации действует ряд нормативно-правовых актов, регулирующих особенности получения гражданства в упрощенном порядке на основании международных договоров. Ими предусмотрены уточняющие требования к документам, предоставляемым иностранными гражданами при подаче заявления о приеме в гражданство Российской Федерации. На момент первого обращения г-на Д. в УФМС 20 сентября 2011 г. порядок подачи заявления о приеме в гражданство Российской Федерации отличался от порядка, измененного при повторном обращении г-на Д. 25 октября 2011 г., поэтому важно установить, распространяется ли на данные отношения принцип отсутствия обратной силы закона. Положение о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, утвержденное Указом Президента РФ от 14 ноября 2002 г. № 1325 на момент первичного обращения в УФМС г-на Д. 20 сентября 2011 г. в п. 22.1. устанавливало, что при подаче заявления о приобретении гражданства Российской Федерации на основании международных договоров Российской Федерации об упрощенном порядке приобретения гражданства Российской Федерации лицами, прибывшими на постоянное жительство на территорию Российской Федерации, представляются документы, установленные соответствующими международными договорами Российской Федерации, а также документы, подтверждающие переезд указанных лиц на постоянное жительство на территорию Российской Федерации:

- миграционная карта и отрывная часть бланка уведомления о прибытии иностранного гражданина или лица без гражданства в место пребывания, либо разрешение на временное проживание, либо вид на жительство в Российской Федерации; (в ред. Указа Президента РФ от 27.07.2007 № 993)
- подтверждение о выезде на постоянное жительство на территорию Российской Федерации с территории иностранного государства (отметка в паспорте иностранного гражданина

или листок убытия к документу, удостоверяющему личность иностранного гражданина).

Из вышеуказанного следует, что требование наличия документа, подтверждающего выезд г-на Д. на постоянное жительство на территорию Российской Федерации с территории Республики Киргизия, правомерно, что также подтверждается определением, данным Верховным судом Российской Федерации от 22.02.2007 № КА07-2.<sup>34</sup>

На момент повторного обращения г-на Д. в УФМС 25 октября 2011 г., в п. 22.1. Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации были внесены изменения, Указом Президента РФ от 19 октября 2011 г. № 1391, в соответствии с которым при подаче заявления о приобретении гражданства Российской Федерации на основании международных договоров Российской Федерации об упрощенном порядке приобретения гражданства Российской Федерации лицами, прибывшими на постоянное жительство на территорию Российской Федерации, представляются документы, подтверждающие переезд указанных лиц на постоянное жительство на территорию Российской Федерации: в частности обязательным документом для предоставления является вид на жительство в Российской Федерации.

Изменения, внесенные в указанный нормативно-правовой акт обязывают г-на Д. вместе с заявлением о приеме в гражданство Российской Федерации подать вид на жительство в Российской Федерации. Факт обращения г-на Д. в УФМС 20 сентября 2011 г. не может послужить основанием полагать, что г-н Д. подал заявление о приеме в гражданство Российской Федерации именно в тот день.

Процесс обращение в ФМС России для приема в гражданство Российской Федерации, является комплексным, состоящим из не-

<sup>34</sup> Определение Верховного Суда РФ от 22.02.2007 № КА07-2 Об оставлении без изменения решения Верховного Суда РФ от 10.11.2006 № ГКПИ06-778, которым было отказано в удовлетворении заявления о признании частично недействующим пункта 22.1 Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 14.11.2002 № 1325.

скольких стадий, в которых обращение в компетентный государственный орган и непосредственная подача заявления о приеме в гражданство Российской Федерации, разделены промежуточными административными процедурами, обязательными для исполнения. Большое значение установления момента подачи заявления о приеме в гражданство Российской Федерации, обусловлено необходимостью определить, распространяются ли изменения в Положении о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации на г-на Д.

Порядок обращения в ФМС России для приема в гражданство Российской Федерации регулируется Административным регламентом исполнения Федеральной миграционной службой государственной функции по осуществлению полномочий в сфере реализации законодательства о гражданстве Российской Федерации<sup>35</sup>, в соответствии с пп. 17. и 17.1. которого регулируется, что:

- Заявитель, согласно графику работы территориального органа, представляет имеющийся у него пакет документов должностному лицу.
- Должностное лицо осуществляет первичный прием заявителя. На основании поданных заявителем документов и по результатам устной консультации должностное лицо конкретизирует перечень необходимых документов и сведений в зависимости от оснований приема в гражданство, выдает бланк квитанции для уплаты государственной пошлины, 2 бланка заявлений, объясняет правила и технологию их сбора и заполнения.
- Заявитель обеспечивает сбор необходимых документов и сведений, конкретизированных должностным лицом; надлежащее оформление требуемого пакета документов; надлежащее заполнение бланков заявления; подготовку необходимых копий документов, оплату государственной пошлины.

<sup>35</sup> Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной миграционной службой государственной функции по осуществлению полномочий в сфере реализации законодательства о гражданстве Российской Федерации Приказ ФМС РФ от 19.03.2008 № 64 // Российская газета – № 82, 16.04.2008

- Заявитель лично представляет имеющийся у него пакет документов должностному лицу.
- Должностное лицо осуществляет проверку наличия необходимых документов и их копий, удостоверение копий документов и подлинности подписей, проверку наличия квитанции об уплате государственной пошлины.

На основании представленных заявителем документов и по результатам устной консультации должностное лицо:

- принимает решение о готовности пакета документов для начала рассмотрения и проведения проверочных мероприятий. В этом случае должностное лицо в порядке, установленном пунктом 34 Положения, принимает заявление, регистрирует заявление во входящем журнале, выдает заявителю справку о приеме документов с указанием регистрационного номера, даты принятия документов, фамилии и должности должностного лица, контактных данных;
- принимает решение о необходимости дальнейшего сбора документов и (или) корректировки их заполнения, о чем сообщает заявителю в ходе текущего приема документов.

Вышеуказанное подтверждает, что, поскольку комплект документов г-на Д. был не полным, то принять заявление о приеме в гражданство Российской Федерации при обращении 20 сентября 2011 г. сотрудник ФМС не был уполномочен. Повторно г-н Д. обратился в УФМС 25 октября 2011 г., соответственно на него распространяются требования о предоставлении вида на жительство в Российской Федерации при подаче заявления о приобретении гражданства Российской Федерации.

***Ключевые слова:***

Получение гражданства Российской Федерации.



**ЧАСТЬ 6.**

**ТРУДОВАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ,  
ОСУЩЕСТВЛЯЕМАЯ ИНОСТРАННЫМИ  
ГРАЖДДАНАМИ**





## 22. ЗАДАЧА:

Гражданка Республики Таджикистан М. 25 июня 2009 г. приехала в Ленинградскую область, к своему дяде гражданину Российской Федерации Р. 20 июля 2009 г. на основании полученного разрешения на работу сроком на три месяца г-жа М. устроилась на работу в учрежденное неделю назад ООО "Альфа" на должность швеи по ремонту одежды. При устройстве на работу с г-жой М. был заключен трудовой договор. Работодатель согласился принять г-жу М. на работу только сроком на один год. На основании данного договора г-жа М. продлила разрешение на работу и срок своего временного пребывания до 25 июня 2010 г. 18 февраля 2010 г. г-жа М. получила разрешение на временное проживание сроком на три года. 06 июля 2010 г. работодатель г-жи М. уведомил ее, что в связи с истечением срока действия трудового договора, она подлежит увольнению 20 июля 2010 г.

Г-жа М. обратилась в государственную трудовую инспекцию, с просьбой защитить ее право на труд и вынести предписание ее работодателю об устранении нарушений трудового законодательства, выразившихся в заключении с ней срочного трудового договора вместо бессрочного трудового договора, так как осуществляемая трудовая деятельность носила характер постоянной и не подпадала под основания для заключения срочного трудового договора.

Какой вид трудового договора должно было заключить ООО "Альфа" с г-жой М., срочный или бессрочный?

### ***Решение:***

При устройстве на работу, работодатель обязан заключить с нанимаемым работником трудовой договор, в соответствии с требованиями ст. 67 Трудового кодекса Российской Федерации<sup>36</sup>. Обязательным условием трудового договора является его срок, он может быть ограниченным по сроку действия, то есть срочным

<sup>36</sup> Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ // Российская газета – № 256, 31.12.2001

или бессрочным. Заключение срочного договора возможно, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок, при этом основания для заключения срочного трудового договора оговорены в ст. 59 ТК РФ и являются исчерпывающими, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ или иными федеральными законами. Норма о заключении трудового договора на срок действия разрешения на работу, выданному иностранному гражданину или лицу без гражданства, не предусмотрена ТК РФ или федеральными законами, в том числе такая специальная правовая норма отсутствует и в Федеральном законе № 115-ФЗ.

Требование, что работодатель имеет право привлекать и использовать иностранных работников только при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников, а иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность при наличии разрешения на работу (за исключением случаев, предусмотренных законом), в соответствии с п. 4 ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ, вводит ограничение на порядок привлечения и использования иностранных работников. Разрешение на работу выдается на определенный срок, работодатель не имеет права использовать труд иностранного работника по окончании срока действия разрешения на работу. Срок выданного разрешения на работу может быть продлен на срок действия выданного разрешения на временное проживание – п. 7.2 ст. 13.1 Федерального закона № 115-ФЗ (данное правоотношение имело место у г-жи М.), само разрешение на работу может быть продлено, а срочный договор продлен быть не может, так как отсутствуют законные основания для его продления, такой трудовой договор только может быть переквалифицирован в бессрочный трудовой договор. Это означает, что в случае, если работодатель заключает трудовой договор на срок действия разрешения на работу, то при продлении срока действия разрешения на работу, если работодатель намерен сохранить работника, такой трудовой договор придется расторгнуть и заключить заново, что по своей сути несет бесполезные правовые последствия, например в виде

внесения записей об увольнении в трудовую книжку, выплаты заработной платы за отработанный период, выплаты премии, надбавки, выплаты компенсации за неиспользованный отпуск, осуществление иных выплат, и другие правовые последствия. Подобное положение неправомерно и дает работодателю возможность для безосновательного расторжения трудового договора. Следовательно, трудовой договор с г-жой М. должен заключаться на неопределенный срок, за исключением случаев, прямо предусмотренных ТК РФ и другими федеральными законами. Такие основания из условий задачи не усматриваются.

Также нужно учитывать, что согласно разъяснениям, данным в ч. 3 п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17.03.2004 № 2<sup>37</sup>, если судом при разрешении спора о правомерности заключения срочного трудового договора будет установлено, что он заключен работником вынужденно, суд должен применить правила договора, заключенного на неопределенный срок.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Трудовой договор;  
Разрешение на работу;  
Разрешение на временное проживание.

## **23. ЗАДАЧА:**

Г-н Р. после окончания высшего учебного заведения в Республике Таджикистан, гражданином которой он является, приехал в город Санкт-Петербург и, получив разрешение на работу, 10 октября 2010 г. устроился работать web-разработчиком, в организацию, специализирующуюся в области интернет-технологий. Во время приема на работу между сторонами был заключен трудовой договор, но г-ну Р. не был выдан экземпляр трудового договора. В течение шести месяцев г-н Р. осуществлял трудовую деятель-

<sup>37</sup> О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 // Российская газета – № 297, 31.12.2006

ность, без каких-либо претензий между работодателем и работником. Заработная плата своевременно выплачивалась г-ну Р. путем перечисления на его банковский счет. За апрель 2011 г. заработная плата выплачена не была. Работодатель мотивировал данное нарушение сроков выплаты заработной платы тем, что заказчик проекта, над реализацией которого работал г-н Р., не произвел оплату по договору возмездного оказания услуг, и у работодателя не имеется средств для выплаты заработной платы г-ну Р., но причитающаяся сумма ему уже начислена и будет выплачена, как только работодатель получит причитающиеся выплаты со стороны заказчика. В подтверждение работодатель выдал г-ну Р. расчетный лист за апрель 2011 г., в котором числился долг за предприятием на конец месяца в размере заработной платы г-на Р.

Какой вид гражданского судебного производства является наиболее оптимальным для взыскания задолженности по заработной плате согласно условиям задачи?

***Решение:***

Взыскание невыплаченной, но начисленной заработной платы возможно в порядке приказного производства (Согласно ст. 122 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации<sup>38</sup>). Защита трудовых прав также осуществляется в порядке искового производства. Обоснование выбора вида судебного производства основывается на фактических обстоятельствах дела, позволяющих применить определенный вид судебной защиты прав. Для того, чтобы определить какой вид производства предпочтителен для применения в деле г-на Р., о взыскании задолженности по заработной плате, можно основываться на следующем сравнительно-правовом анализе (рис. 2):

<sup>38</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Российская газета – № 220, 20.11.2002

|  | <b>Исковое производство</b>   | <b>Приказное производство</b>   |
|--|---|---|
| Подсудность  | Районному суду  | Мировому судье  |
| Основания подачи заявления в судебный орган.                         | Исковое заявление о взыскании невыплаченной заработной платы подается в защиту нарушенных трудовых прав   | Заявление о вынесении судебного приказа подается, в защиту нарушенных трудовых прав в бесспорном порядке, о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы, когда работодатель не оспаривает право работника на оплату в соответствующем размере выполненной работы, но вместе с тем не выполняет возложенной на него обязанности <sup>38</sup>  |
| Особенности доказывания обстоятельств на которых основано требование | Работник должен представить доказательства, подтверждающие обоснованность его требования, а именно факт нахождения с работодателем в трудовых отношениях, факт невыплаты или задержки выплаты заработной платы. | К содержанию оснований, на которых основывается заявление о вынесении судебного приказа, предъявляются те же требования, что и к доказательствам в исковом производстве. Обязательно доказывание наличия трудовых отношений, факта начисления заработной платы и факта невыплаты или задержки выплаты начисленной заработной платы (подтверждается расчетным листом или справкой). Также не ограничены права суда содействовать заявителю в истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно (например, работодатель не предоставляет работнику документ о начисленной, но не выплаченной заработной плате). Выдача запроса осуществляется в соответствии с ч. 1, 2 ст. 57 ГПК РФ. <sup>39</sup> |
| Порядок рассмотрения   | В порядке судебного разбирательства   | Без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений.   |
| Срок рассмотрения  | До двух месяцев   | До пяти дней  |
| Порядок отмены   | В общем порядке для искового производства   | Приказ отменяется, если от работодателя поступят возражения относительно исполнения судебного приказа.  |

<sup>38</sup> См.: Обзор кассационной и надзорной практики судебной коллегии по гражданским делам Красноярского краевого суда за I квартал 2006 года

<sup>39</sup> Крашенинников П.В. Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации 2003. № 4. Ст. 126.

Исходя из приведенного сравнительно-правового анализа, можно сделать вывод, что наиболее оптимальным способом взыскания задолженности по заработной плате в условиях дела г-на Р. будет обращение к мировому судье с заявлением о вынесении судебного приказа о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы. При описании в заявлении обстоятельств, на которых основано требование, следует, в том числе, доказать наличие трудовых отношений. Поскольку экземпляр трудового договора не был выдан г-ну Р., то он может ходатайствовать в заявлении о вынесении судебного приказа об истребовании судом экземпляра трудового договора от работодателя. В качестве доказательства наличия трудовых отношений можно также привести копию трудовой книжки, выписку с банковского счета, показывающую систематическое перечисление заработной платы работнику, и отсутствие выплаты заработной платы за апрель 2011 года. В заявлении также крайне важно отразить сумму задолженности по заработной плате, которую можно подтвердить справкой о начисленной заработной плате, либо расчетным листом, который имеется у г-на Р.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Невыплата заработной платы.

## **24. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан А. постоянно проживает в России в г. Твери. Знакомые соотечественники г-на А. предложили ему реализовать на местном рынке товар, который был привезен ими из Республики Таджикистан. Г-н А., прежде чем согласиться с данным предложением, обратился за юридической консультацией, чтобы узнать, имеет ли он право зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя и работать продавцом на рынке, с учетом того, что у него имеется вид на жительство и осуществлять трудовую деятельность он имеет право без наличия разрешения на работу. Какой ответ ему должны предоставить консультирующие его юристы?

### ***Решение:***

Для иностранных граждан, обладающих видом на жительство в Российской Федерации, установлен особый порядок осуществлении трудовой деятельности. Он, в частности, предусматривает право работодателя привлекать и использовать иностранных работников с видом на жительство без наличия разрешения на привлечение и использование иностранных работников, и право иностранных граждан с видом на жительство осуществлять трудовую деятельность без наличия разрешения на работу (пп.1 п. 1 ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ).

Согласно п. 7 ст. 15 Федерального закона от 30.12.2006 № 271-ФЗ "О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации"<sup>40</sup> предоставление торговых мест иностранным гражданам, зарегистрированным в качестве индивидуальных предпринимателей, а также лицам, привлекающим иностранных работников в качестве продавцов, осуществляется управляющей рынком компанией с учетом установленной Правительством Российской Федерации допустимой доли иностранных работников<sup>41</sup>, используемых на рынках. На 2011 год допустимая доля иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими на территории Российской Федерации деятельность в сфере розничной торговли, предусмотренную Общероссийским классификатором видов экономической деятельности – Розничная торговля в палатках и на рынках (код 52.62) – установлена в размере 0 процентов общей численности работников, используемых указанными хозяйствующими субъектами.

Положения Постановления Правительства Российской Федерации "Об установлении на 2011 год допустимой доли иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в сфере розничной торговли и в обла-

<sup>40</sup> О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации Федеральный закон от 30.12.2006 № 271-ФЗ // Российская газета – № 1, 10.01.2007

<sup>41</sup> Об установлении на 2011 год допустимой доли иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в сфере розничной торговли и в области спорта на территории Российской Федерации Постановление Правительства РФ от 27.11.2010 № 947 // Российская газета – № 277, 08.12.2010

сти спорта на территории Российской Федерации" распространяются на иностранных граждан и лиц без гражданства, прибывающих в Российскую Федерацию в порядке, требующем и не требующем получения визы, и не распространяются на иностранных граждан и лиц без гражданства, имеющих разрешение на временное проживание, а также вид на жительство, как это следует из легальной дефиниции термина "иностраный работник", установленной п. 1 ст. 2 Федерального закона № 115-ФЗ под иностранным работником понимается иностранный гражданин, временно пребывающий в Российской Федерации и осуществляющий в установленном порядке трудовую деятельность.

Следовательно, г-н. А имеет право зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя и работать продавцом на рынке.

#### **NB**

Иностранные граждане могут зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя, если имеют право временного или постоянного проживания на территории России (пп. «е» п. 1 ст. 22.1 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"<sup>42</sup>). Обладая данным статусом, иностранные граждане могут осуществлять предпринимательскую деятельность на рынках и в торговых палатках, при условии, наличия документов разрешающих временное или постоянное проживание иностранных граждан в России. Это подтверждается Письмом Росздравнадзора от 21.12.2006 № 01И-984/06 "О порядке применения Постановления Правительства Российской Федерации от 15.11.2006 № 683", остающимся актуальным и в настоящее время.

#### ***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Вид на жительство;  
Разрешение на работу.

<sup>42</sup> О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ // Российская газета – № 153-154, 10.08.2001



## 25. ЗАДАЧА:

Российское юридическое лицо ООО "Строй" намерено привлечь к работе в качестве машиниста башенного крана гражданина Республики Таджикистан З., у которого уже имеется разрешение на работу, в котором указан соответствующий вид деятельности, но реквизиты другого работодателя. ООО "Строй" не участвовало в "квотной компании" и не подавало заявку о потребности в рабочей силе для замещения в предстоящем году вакантных и создаваемых рабочих мест иностранными работниками. Может ли ООО "Строй" принять на работу г-на З.? Если да, то какие дополнительные действия необходимо предпринять организации при устройстве на работу г-на З.?

### ***Решение:***

На основании п. 4 ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников, а иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность при наличии разрешения на работу.

Пункт 4.5. ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ предусматривает, что работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников без разрешения на привлечение и использование иностранных работников в случае, если иностранные граждане прибыли в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы.

Поскольку г-н З. – гражданин страны, с которой у Российской Федерации установлен режим безвизовых поездок, то его привлечение в качестве работника возможно на основании имеющегося у него разрешения на работу, которое было выдано в пределах установленной квоты, соответственно получать другое разрешение на работу для г-на З. не требуется. Однако имеющееся у г-на З. разрешение на работу должно отражать действительные сведения, поэтому после заключения трудового договора

с новым работодателем, необходимо внести соответствующие изменения в разрешение на работу, на основании пункта 7.6. ст. 13.1. Федерального закона № 115-ФЗ, в котором закрепляется, что, в случае заключения иностранным гражданином в течение срока действия разрешения на работу нового трудового договора или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг), данный иностранный гражданин в течение семи рабочих дней обязан обратиться в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции для внесения изменений в сведения, содержащиеся в разрешении на работу.

#### **NB**

На практике часто встречаются ситуации, когда работодатели, для того чтобы обезопасить себя от принятия на работу иностранного гражданина с поддельным разрешением на работу, требуют предварительного внесения изменений в разрешение на работу до заключения трудового договора, но законодательно установлено, что внесение изменений в сведения, содержащиеся в разрешении на работу должно осуществляться иностранным гражданином в течение семи рабочих дней после заключения трудового договора. В этой связи, работодателю, опасаясь фальсифицированных документов, следует прибегнуть к процедуре проверки подлинности разрешения на работу иностранного гражданина, обратившись с соответствующим заявлением в ФМС.

#### ***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Разрешение на работу.

#### **26. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Киргизия Г. работает в организации ООО "Бета", расположенной в г. Санкт-Петербург. У г-жи Г. имеется разрешение на работу, выданное по г. Санкт-Петербургу. Организация ОАО "Гамма", юридически зарегистрированная в г. Санкт-Петербурге, предложила г-же Г. работу поваром на объекте организации, расположенном в Ленинградской области.

Может ли ОАО "Гамма" принять на работу г-жу Г., с условием осуществления рабочей деятельности на территории Ленинградской области?

***Решение:***

Поскольку город Санкт-Петербург и Ленинградская область, согласно ст. 65 Конституции Российской Федерации, входят в состав Российской Федерации как отдельные субъекты, то в этой связи необходимо обратиться к положениям законодательства, налагающим территориальные ограничения на осуществление иностранными гражданами трудовой деятельности в границах определенных субъектов России.

Пункт 4.1. ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ указывает, что временно пребывающий в Российской Федерации иностранный гражданин не вправе осуществлять трудовую деятельность вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого ему выдано разрешение на работу.

Пункт 5. ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ, устанавливает общее правило, согласно которому временно проживающий в Российской Федерации иностранный гражданин не вправе осуществлять трудовую деятельность вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого ему разрешено временное проживание.

Из вышеизложенного следует, что территориальные ограничения, накладываемые на иностранных граждан, напрямую связаны с субъектом Российской Федерации, в котором они работают. Если место регистрации юридического лица и место осуществления трудовой деятельности иностранного гражданина находятся в разных субъектах Российской Федерации, то разрешение на работу, исходя из смысла указанных статей должно быть выдано по тому субъекту Российской Федерации в котором непосредственно осуществляет трудовую деятельность иностранный гражданин.

Поэтому г-жа Г. сможет работать в организации ОАО "Гамма" на объекте организации, расположенном в Ленинградской обла-

сти, только с разрешением, на работу, выданным по Ленинградской области.

**Ключевые слова:**  
Трудовая деятельность; Разрешение на работу.

## **27. ЗАДАЧА:**

Группа граждан Республики Таджикистан, состоящая из десяти человек, работала на строительном объекте, расположенном в Московской области около трех месяцев. У рабочих отсутствовали разрешения на работу, работодатель – ЗАО "Дельта" – не заключил с рабочими трудового договора. Расчеты с рабочими за выполненные работы генеральный директор ЗАО "Дельта" обещал произвести по окончании работ. К моменту начала работ, рабочим была выдана спецодежда с фирменным наименованием организации работодателя, стоимость которой работодатель был намерен вычесть из заработной платы рабочих. Во время строительства рабочие осуществляли трудовую деятельность под руководством прораба, работающего в ЗАО "Дельта", по установленному распорядку трудовой деятельности, проживали на территории строительного объекта в специализированных вагончиках, а питались в столовой, куда рабочих пускали по пропускам, предварительно выписанным работодателем.

В конце третьего месяца группа рабочих обратилась к работодателю за оплатой труда. Работодатель им отказал и заявил, что их работа на строительном объекте более не требуется.

Представитель группы рабочих г-н Ш. обратился за юридической помощью, с просьбой разъяснить, являются ли действия работодателя законными, а также определить порядок его дальнейших действий в сложившейся ситуации по защите своих трудовых прав и получению денежных средств за проделанную работу, в соответствии с законами Российской Федерации. Какие разъяснения необходимо предоставить г-ну Ш.? Что может послу-

жить доказательством наличия трудовых отношений между работниками и работодателем?

***Решение:***

Конституция Российской Федерации в статье 37 провозглашает право на труд для лиц, находящихся на территории Российской Федерации. В этой связи иностранные граждане имеют право осуществлять трудовую деятельность в установленном законом порядке, в случае нарушения они должны быть привлечены к административной ответственности за совершенные ими правонарушения, но само право на труд подразумевает, что трудовая деятельность не может носить эксплуатационный характер. Использование рабского труда запрещается под страхом уголовной ответственности. Поэтому возмещение задолженности по заработной плате возможно для иностранных лиц осуществляющих трудовую деятельность незаконно, без разрешительных документов. В одном из постановлений президиума Московского областного суда<sup>43</sup> было отмечено, что: "Указывая на невозможность заключения с истицей трудового договора, ввиду отсутствия у нее разрешения на работу, а у ответчика – разрешения на использование иностранной рабочей силы, суд кассационной инстанции неправильно применил <...> нормы закона, дав их положениям собственное, искажающее смысл и содержание данных норм толкование и не учел, что нарушение работодателем трудового законодательства при заключении трудового договора с иностранным работником, не может служить основанием для отказа в защите трудовых прав этого работника, поскольку факт наличия между сторонами трудовых отношений установлен судом ... "

Соответственно, и г-н Ш. вместе с соотечественниками имеют право на защиту своих трудовых прав. Для разрешения, описанного в обращении правового конфликта необходимо обратиться к следующим положениям закона.

<sup>43</sup> Постановление президиума Московского областного суда от 09.12.2009 № 393

Правовые отношения между г-ном Ш. и работодателем носили трудовой характер, так как имели его признаки: трудовая деятельность осуществлялась по установленному распорядку организации, с включением работников в трудовой коллектив организации, с обеспечением условий безопасности труда со стороны работодателя. Тот факт, что трудовой договор не был оформлен в письменной форме, не свидетельствует, что договор фактически заключен не был (ст. 67 ТК РФ)<sup>44</sup>. В соответствии со ст. 15 Трудового кодекса РФ, трудовые отношения – отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Согласно ст. 16 Трудового кодекса РФ трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора, заключаемого ими в соответствии с настоящим Кодексом.

Трудовые отношения между работником и работодателем возникают также на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен.

В силу ст. 67 Трудового кодекса РФ, трудовой договор, не оформленный в письменной форме, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. При этом работодатель обязан

<sup>44</sup> Последствия не заключения трудового договора подробно разъясняются в пунктах 10; 12; 13; Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 (ред. от 28.12.2006) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации"

оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе.

По смыслу указанных правовых норм, трудовые отношения между работником и работодателем могут возникнуть, а трудовой договор считается заключенным, в случае если установлен факт допуска работника к работе и исполнения им трудовых обязанностей.

Поскольку работники фактически приступили и выполняли работу по поручению работодателя ЗАО "Дельта", то данные отношения считаются трудовыми.

Обратившемуся необходимо сообщить, что он и его соотечественники могли осуществлять трудовую деятельность только при наличии разрешения на работу, поэтому возможно наложение ответственности на иностранных граждан за осуществление трудовой деятельности без разрешительных документов, им необходимо обратиться в УФМС с заявлением о факте нарушения административного законодательства. Но данное правонарушение не умаляет права иностранных граждан на получение заработной платы за выполненную ими работу.

Прежде, чем обращаться в государственные органы или в суд, г-ну Ш. совместно с остальными работниками следует подготовить коллективное письмо работодателю, в котором следует изложить свои требования по надлежащему оформлению трудовых отношений и компенсации задолженности по заработной плате, а также указать перечень инстанций в которые они вынуждены, будут обратиться в случае отказа работодателя выполнить свои обязательства по выплате заработной платы и процентов за ее несвоевременную выплату. В качестве таких инстанций можно указать Государственную инспекцию труда, полицию, прокуратуру, Федеральную миграционную службу, судебные органы, налоговые органы. Такое письмо направляется работодателю по почте заказным письмом с уведомлением о вручении или подается в двух экземплярах через канцелярию организации, с обязательным

проставлением штампа о приеме обращения на второй копии, которая останется у г-на Ш., как представителя трудового коллектива.

При отсутствии реакции со стороны работодателя работник может обратиться в государственную инспекцию труда или в суд, прокуратуру или полицию. В полицию можно подать заявление о возбуждении уголовного дела по факту невыплаты заработной платы свыше двух месяцев.

В отношении ЗАО "Дельта" возможно проведения проверки со стороны ФМС на предмет незаконного привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина, выразившегося в привлечении к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан при отсутствии у этих иностранных граждан разрешения на работу; и неуведомлении территориального органа федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, органа исполнительной власти, ведающего вопросами занятости населения в соответствующем субъекте Российской Федерации, или налогового органа о привлечении к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан.

Обращение в государственные органы, уполномоченные на проведение проверок по факту нарушения трудовых прав, помогут установить тот факт, что обратившиеся работали в ЗАО "Дельта". Такие документы, как протоколы и постановления, вынесенные при осуществлении надзорных мероприятий указанными органами, могут послужить доказательствами наличия трудовых отношений между сторонами по данному спору, а также наличия задолженности по выплате заработной платы со стороны ЗАО "Дельта". В случае, если размер заработной платы не был определен, он должен быть установлен в соответствии со ст. 135 Трудового кодекса Российской Федерации.

Косвенными доказательствами наличия трудовых отношений может быть отнесена имеющаяся у рабочих спецодежда с фир-



менным наименованием ЗАО "Дельта", а также пропуска в столовую, выписанные работодателем. Свидетельские показания по усмотрению суда могут быть приняты в качестве доказательств того, что между сторонами были установлены трудовые отношения. Если удастся доказать факт наличия трудовых отношений, то изначальное отрицание работодателем того, что данная группа иностранных граждан работала в ЗАО "Дельта" (если оно было занесено в протокол или иные процессуальные документы), само по себе послужит доказательством того что никакие расчеты по заработной плате с рабочими не производились.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Разрешение на работу;  
Невыплата заработной платы; Судебный акт.

## **28. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Узбекистан А. одиннадцать месяцев пребывает на территории России в г. Самара. Г-н А. работает на основании патента личным водителем у гражданина Российской Федерации. Через месяц у г-на А. истекает срок действия патента, в этой связи он обратился за юридической консультацией с вопросом, необходимо ли ему для получения нового патента после двенадцати месяцев со дня выдачи первого патента выехать из России и въехать повторно? Какой должен быть ответ на вопрос г-на А.?

***Решение:***

По истечении 12 месяцев со дня выдачи патента иностранный гражданин вправе обратиться в миграционную службу за получением нового патента без выезда за пределы Российской Федерации. Пункт 6. ст. 13.3 Федерального закона № 115-ФЗ указывает, что по истечении двенадцати месяцев со дня выдачи патента иностранный гражданин вправе обратиться в территориальные ор-

ганы федерального органа исполнительной власти в сфере миграции за получением нового патента.

Для этого заявитель должен предоставить:

- 1) заявление о выдаче патента;
- 2) документ, удостоверяющий личность данного иностранного гражданина и признаваемый Российской Федерацией в этом качестве;
- 3) миграционную карту с отметкой органа пограничного контроля о въезде данного иностранного гражданина в Российскую Федерацию или с отметкой территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции о выдаче данному иностранному гражданину указанной миграционной карты;
- 4) документы, подтверждающие уплату налога на доходы физических лиц в виде фиксированного авансового платежа в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах (далее – документ об уплате налога), за предыдущий период осуществления трудовой деятельности у физических лиц на основании патента;
- 5) сведения о видах трудовой деятельности у физических лиц, осуществлявшейся таким иностранным гражданином, представляемые по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции (п. 2 ст. 13.3. Федерального закона № 115-ФЗ).

По правилу абз. 2 п. 5 ст. 5 Федерального закона № 115-ФЗ срок временного пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина, прибывшего в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, заключившего трудовой договор или гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг) и получившего разрешение на работу с соблюдением требований Федерального закона № 115-ФЗ, продлевается на срок действия заключенного договора, но не более чем

на один год, исчисляемый со дня въезда иностранного гражданина в Российскую Федерацию.

Указанное выше ограничение срока временного пребывания не распространяется на иностранных граждан, привлеченных для осуществления трудовой деятельности на основании патента (аб. 3 п. 5 ст. 5 Федерального закона № 115 ФЗ).

В случае если иностранный гражданин временно пребывает в Российской Федерации свыше установленного в соответствии с п. 2 ст. 5 и со ст. 5.1. Федерального закона № 115 ФЗ срока временного пребывания, и срок действия имеющегося у него патента не был продлен, либо иностранным гражданином не был получен новый патент, данный иностранный гражданин обязан выехать из Российской Федерации по истечении пятнадцати дней со дня истечения срока действия патента. В течение указанных пятнадцати дней данный иностранный гражданин считается законно находящимся на территории Российской Федерации.

Вышеприведенные положения Федерального закона о "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", свидетельствуют, что законом не установлена обязанность временно пребывающего гражданина выезжать за пределы России при получении нового патента, по истечении двенадцати месяцев со дня получения предыдущего патента. Поскольку, по истечении двенадцатимесячного срока действия патента у г-на А. имеется пятнадцать законных дней пребывания в России, то за этот срок он может подать необходимые документы на выдачу нового патента, однако, в случае отказа в выдаче патента, г-ну А все-таки придется выехать из России.

**Ключевые слова:**  
Трудовая деятельность;  
Патент; Выезд из России.

## 29. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Киргизия г-н М. получает высшее профессиональное образование в высшем учебном заведении по очной форме и учится на третьем курсе в г. Москве. Знакомые г-на М. предложили ему устроиться на работу на должность курьера. Предполагается, что работа будет осуществляться в свободное от учебы время.

Г-н М. поставлен на миграционный учет по месту временного пребывания в студенческом общежитии. В миграционной карте г-на М. целью визита числится учеба.

В связи с изложенными обстоятельствами г-н М. обратился за юридической консультацией с вопросом, может ли он устроиться на предложенную ему работу?

### *Решение:*

Порядок осуществления трудовой деятельности, лицами, обучающимися в учреждениях профессионального образования, имеет определенные законодательством особенности. Пункт 4 ст. 13 Федерального закона № 115 ФЗ предусматривает, что работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников, а иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность при наличии разрешения на работу. Указанный порядок не распространяется на иностранных граждан:

- пп. 6 – обучающихся в Российской Федерации в образовательных учреждениях профессионального образования и выполняющих работы (оказывающих услуги) в течение каникул;
- пп. 7 – обучающихся в Российской Федерации в образовательных учреждениях профессионального образования и работающих в свободное от учебы время в качестве учебно-вспомогательного персонала в тех образовательных учреждениях, в которых они обучаются;

В иных случаях, специально не указанных законом, временно пребывающий иностранный гражданин, обучающийся в Российской Федерации в образовательных учреждениях профессионального образования, не может осуществлять трудовую деятельность без разрешительных документов. По общему правилу для того, чтобы иностранный гражданин мог устроиться на работу в организацию, необходимо получить разрешение на работу, при этом у лиц, обучающихся в образовательных учреждениях профессионального образования, возникает различие между целью визита в Россию, обозначенной в миграционной карте как "учеба", и фактической трудовой деятельностью, которую они осуществляют, совмещая с учебным процессом. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в п. 2 ст. 18.8. предусматривает административную ответственность за нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства правил въезда в Российскую Федерацию либо режима пребывания (проживания) в Российской Федерации, выразившееся в несоответствии заявленной цели въезда в Российскую Федерацию фактически осуществляемой в период пребывания (проживания) в Российской Федерации деятельности или роду занятий. При этом законодатель указывает в п. 2 ст. 18.8. КоАП термин "цель въезда" наряду с тем, что в Приложении к Постановлению Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 (в ред. от 06.05.2006) "О миграционной карте"<sup>45</sup>, форма миграционной карты содержит графу под названием «Цель визита», которая имеет различия с термином "цель въезда", определенным в ст. 25.1. Федерального закона от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 21.04.2011) "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию", как основание для выдачи иностранному гражданину визы определенного вида.

Цель визита, обозначенная в миграционной карте как "Учеба", изначально включает в себя предусмотренную законодателем воз-

<sup>45</sup> О миграционной карте Постановление Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 // Российская газета – № 178, 20.08.2004

возможность осуществления трудовой деятельности иностранными гражданами, обучающимися по программам профессионального образования в соответствующих учреждениях. Для данной категории лиц установлен упрощенный порядок осуществления трудовой деятельности во время каникул, а также осуществляемой в тех образовательных учреждениях, в которых они обучаются в свободное от учебы время в качестве учебно-вспомогательного персонала.

При указанных обстоятельствах осуществления трудовой деятельности г-ном М. после учебных занятий в организации не связанной с местом учебы, можно сделать вывод, что право на участие в трудовых отношениях как иностранного гражданина находится общих основаниях осуществления трудовой деятельности иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы. В законодательстве отсутствует норма, которая бы запрещала иностранным гражданам, прибывшим в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, участвовать в трудовых отношениях, по признаку наличия статуса студента. В таких условиях г-н М. может устроиться на работу после получения разрешения на работу.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Образование; Въезд в Россию; Миграционная карта; Разрешение на работу.

### **30. ЗАДАЧА:**

Временно пребывая на территории Российской Федерации, гражданка Республики Узбекистан Т. работает на основании трудового договора в организации на должности инженера по организации труда. У г-жи Т. имеется разрешение на работу, в котором указано наименование организации, являющейся местом работы г-жи Т.

Может ли г-жа Т. устроиться на работу по совместительству в другую организацию, расположенную в субъекте Российской

Федерации, в котором пребывает и работает г-жа Т., на должности инженера по организации труда?

***Решение:***

Одним из основных принципов нормативно-правового регулирования трудовой деятельности иностранных граждан на территории Российской Федерации служит принцип свободного распоряжения иностранных граждан своими способностями к труду. Согласно трудовому законодательству, каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. На территории Российской Федерации правила, установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения с участием иностранных граждан. Иностранные граждане пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Поскольку в законодательстве отсутствует особая регламентация работы иностранных граждан по совместительству, то следует обратиться к положениям трудового законодательства, устанавливающим общий порядок осуществления работы по совместительству, распространяющийся как на граждан России, так и на иностранных граждан.

Статья 60.1. Трудового кодекса Российской Федерации определяет, что работник имеет право заключать трудовые договоры о выполнении в свободное от основной работы время другой регулярной оплачиваемой работы у того же работодателя (внутреннее совместительство) и (или) у другого работодателя (внешнее совместительство).

Трудовым кодексом Российской Федерации в главе 44 установлены особенности регулирования труда лиц, работающих по совместительству.

Процесс привлечения иностранных граждан в качестве работников по совместительству осложнен порядком осуществления

иностранными гражданами трудовой деятельности, необходимостью наличия у них разрешительных документов.

Форма разрешения на работу утверждена приказом Федеральной миграционной службы РФ от 25 декабря 2006 г. № 370<sup>46</sup>. Данная форма включает графу, определяющую территорию действия выданного разрешения на работу, указание на вид деятельности, осуществляемый иностранным гражданином, а также реквизиты работодателя, у которого работает иностранный гражданин. Вид деятельности иностранного гражданина также предусмотрен в бланках уведомлений подаваемых в органы государственной власти: налоговую службу, центр занятости, миграционную службу.

Однако, согласно разъяснению, содержащемуся в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.09.2008 г.,<sup>47</sup> привлечение к трудовой деятельности иностранного работника не по профессии, указанной в разрешении на работу, не ведет к неправильному формированию квот на выдачу разрешений, к экономическому дисбалансу трудовых ресурсов и не образует состава правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 18.15 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Вопросы о порядке осуществления иностранными гражданами трудовой деятельности по совместительству также рассматривались в судебных инстанциях. Так в Постановлении Десятого арбитражного апелляционного суда от 14.04.2010<sup>48</sup>, суд указывает на право иностранных граждан работать по совместительству, а также на обязанность работодателя с места работы по совместительству уведомить указанные в законе государственные органы о привлечении иностранного гражданина.

В соответствии с частью 3 статьи 18.15 КоАП РФ, неуведомление территориального органа федерального органа исполни-

<sup>46</sup> Об утверждении формы бланка заявления о выдаче иностранному гражданину или лицу без гражданства разрешения на работу и формы бланка разрешения на работу иностранному гражданину или лицу без гражданства Приказ ФМС РФ от 25.12.2006 № 370 // Российская газета – № 13, 24.01.2007

<sup>47</sup> Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.09.2008 № 09АП-9569/2008-АК по делу № А40-27944/08-72-308

<sup>48</sup> Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 14.04.2010 по делу № А41-16449/09



тельной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, органа исполнительной власти, ведающего вопросами занятости населения в соответствующем субъекте Российской Федерации, или налогового органа о привлечении к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства, если такое уведомление требуется в соответствии с федеральным законом, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц – от тридцати пяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от четырехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток.

В силу пункта 9 статьи 13.1 Федерального закона № 115 ФЗ работодатели или заказчики работ (услуг) вправе привлекать и использовать для осуществления трудовой деятельности иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, и имеющих разрешение на работу, без получения разрешения на привлечение и использование иностранных работников, но с обязательным уведомлением о таком привлечении и использовании территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции и органа исполнительной власти, ведающего вопросами занятости населения в соответствующем субъекте Российской Федерации. Форма и порядок подачи указанного уведомления устанавливаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Таким образом, право на использование иностранной рабочей силы указанных граждан обусловлено обязательным уведомлением об этом территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции и органа исполнительной власти, ведающего вопросами занятости населения в соответствующем субъекте.

В соответствии с пунктом 2 и 6 Правил подачи уведомления<sup>49</sup> работодатель и (или) заказчик работ (услуг), заключившие трудовой и (или) гражданско-правовой договор с иностранным гражданином и (или) лицом без гражданства, прибывшими в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, и имеющими разрешение на работу, обязаны в срок, не превышающий 3 рабочих дней с даты его заключения, уведомить территориальный орган Федеральной миграционной службы и орган исполнительной власти, ведающий вопросами занятости населения в соответствующем субъекте Российской Федерации (далее – орган службы занятости населения), о привлечении и использовании для осуществления трудовой деятельности иностранного гражданина и (или) лица без гражданства (далее – иностранный гражданин).

Таким образом, независимо от того, заключается трудовой договор на полный рабочий день или на условиях совместительства, уведомление уполномоченного органа, ведающего вопросами занятости населения, требуется для осуществления контроля за количеством иностранных работников, уже привлеченных работодателем в рамках выделенной ему квоты и количеством работников, которые могут быть им еще привлечены.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что г-жа Т. имеет право работать по совместительству в пределах субъекта Российской Федерации по которому ей выдано разрешение на работу, с обязательным уведомлением работодателем

<sup>49</sup> О формах и порядке уведомления Федеральной миграционной службы об осуществлении иностранными гражданами трудовой деятельности на территории Российской Федерации (вместе с Порядком заполнения ходатайства иностранного гражданина о привлечении его в качестве высококвалифицированного специалиста, Порядком представления организацией, оказывающей услуги по трудоустройству иностранных граждан на территории Российской Федерации, уведомления о трудоустройстве иностранного гражданина, Порядком представления работодателями или заказчиками работ (услуг) уведомления о заключении и расторжении трудовых договоров или гражданско-правовых договоров с иностранными гражданами, прибывшими в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, а также о предоставлении им отпусков без сохранения заработной платы продолжительностью более одного календарного месяца в течение года) Приказ ФМС РФ от 28.06.2010 № 147 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти – № 34, 23.08.2010

в установленном порядке о привлечении и использовании для осуществления трудовой деятельности иностранного гражданина.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Разрешение на работу.

### **31. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан Д. получил разрешение на временное проживание в Российской Федерации. Г-н Д. намерен зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Г-н Д. обратился за юридической консультацией с вопросом, необходимо ли ему получать разрешение на работу?

***Решение:***

Пунктом 4 статьи 13 Федерального закона № 115-ФЗ установлено, что работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников, а иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность при наличии разрешения на работу. Указанный порядок не распространяется на иностранных граждан постоянно или временно проживающих в Российской Федерации.

Поскольку г-н Д. временно проживает в России, то он имеет право осуществлять трудовую деятельность без разрешения на работу.

Однако, в п. 1 ст. 2 Федерального закона № 115-ФЗ разъясняется определение разрешения на работу, согласно которому разрешение на работу – документ, подтверждающий право иностранного работника на временное осуществление на территории Российской Федерации трудовой деятельности или право иностранного гражданина, зарегистрированного в Российской Федерации в качестве индивидуального предпринимателя, на осуществление предпринимательской деятельности.

При этом необходимо учитывать, что подпункт «е» п. 1 ст. 2.1 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ, "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"<sup>50</sup> обязывает иностранных граждан при регистрации в качестве индивидуального предпринимателя предоставлять копию документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в Российской Федерации.

Настоящие положения законодательства образуют правовую коллизию. Противоречие возникает между правом временно проживающего иностранного гражданина осуществлять трудовую деятельность без разрешения на работу и нормой, разъясняющей, что разрешение на работу дает право на осуществление предпринимательской деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, при этом важно учитывать, что иностранный гражданин может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, только если имеет право временного, либо постоянного проживания.

При разрешении данной коллизии мы считаем, что следует исходить из того, имеются ли различия в регулировании получения разрешительного документа для осуществления трудовой деятельности и для осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами. Из легального определения разрешения на работу следует, что этот документ совмещает в себе разрешение для осуществления трудовой деятельности и для осуществления предпринимательской деятельности. В Федеральном законе № 115-ФЗ отсутствуют специальные нормы, регулирующие особенность получения разрешения на работу в целях осуществления предпринимательской деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. В п.1 ст. 2 Федерального закона № 115-ФЗ присутствует норма – дефиниция

<sup>50</sup> О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ // Российская газета – № 153-154, 10.08.2001

разрешения на работу. Указание на юридическую обязанность получения разрешения на работу включено в иные специальные обязывающие нормы закона.

Отсутствие обязывающей нормы о получении разрешения на работу индивидуальным предпринимателем позволяет сделать вывод о возможности разрешения изложенной правовой коллизии.

Существенное значение для разрешения коллизии имеет дата вступления в силу изменений законодательства, позволяющих временно проживающим иностранным гражданам осуществлять трудовую деятельность без получения разрешения на работу. Изменения в п. 4 ст. 13 Федерального закона № 115-ФЗ были введены Федеральным законом от 30.12.2012 № 320-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации"<sup>51</sup>, 31.12.2012. Согласно правовым принципам порядка разрешения коллизий: при коллизии между ранее действующей нормой и нормой, принятой позднее, которые содержатся в актах одного уровня, приоритет имеет норма, принятая позднее. Из этого также следует, что приоритет имеет правило, что временно проживающие иностранные работники могут не получать разрешение на работу для осуществления предпринимательской деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Исследуемая коллизия нуждается в разрешении законодателем. Для ее разрешения необходимо привести в соответствие с описанными изменениями определение разрешения на работу, закрепленное в п.1 ст. 2 Федерального закона № 115-ФЗ.

На основании вышеизложенного в ответ на вопрос г-на Д. следует сообщить, что у него отсутствует обязанность получать разрешение на работу для осуществления предпринимательской деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

<sup>51</sup> О внесении изменений в Федеральный закон "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" Ф30.12.2012 № 320-ФЗ // Российская газета – № 3, 11.01.2013

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность;  
Разрешение на временное проживание;  
Разрешение на работу.

**ЧАСТЬ 7.**

**ПОРЯДОК УПЛАТЫ ИНОСТРАННЫМИ  
ГРАЖДАНАМИ НАЛОГОВ И СБОРОВ**





## **32. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан У. приехал в Россию 20 августа 2010 г. на основании разрешения на работу работал на территории Российской Федерации с 1 ноября 2010 г. по 10 февраля 2011 г., после чего, до 1 марта уехал на родину, чтобы навестить свою семью. По возвращении вновь приступил к работе.

Может ли г-н Ф. считаться налоговым резидентом Российской Федерации? Если да, то, в каком порядке он должен получить налоговый вычет?

### ***Решение:***

Согласно п. 2 ст. 207 Налогового Кодекса Российской Федерации<sup>52</sup> налоговыми резидентами признаются физические лица, фактически находящиеся в Российской Федерации не менее 183 календарных дней в течение 12 следующих подряд месяцев. Налоговая ставка устанавливается в размере 30 процентов в отношении доходов, получаемых физическими лицами, не являющимися налоговыми резидентами (п. 3 ст. 224 НК РФ).

Период нахождения физического лица в Российской Федерации не прерывается на периоды его выезда за пределы Российской Федерации для краткосрочного (менее шести месяцев) лечения или обучения. Поскольку г-н У. находился в России более 183 дней, то согласно указанной норме закона он приобретает право на получение статуса налогового резидента Российской Федерации. Тот факт, что эти 183 дня распределены между двумя календарными годами и соответственно двумя налоговыми периодами, не умоляет права г-на У. на то чтобы стать резидентом. Это подтверждается пояснением, данным Письмом Минфина РФ от 26.03.2010 № 03-04-06/51. Обстоятельство, в связи с которым г-н У. покидал Россию, значения не имеет, и по возвращению ему остается пробыть на территории Российской Федерации еще 10 дней и ему будет присвоен статус резидента. Налоговый статус

<sup>52</sup> Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ // Собрание законодательства РФ – 07.08.2000, № 32, ст. 3340

можно подтвердить при помощи миграционной карты и по отметкам пропускного контроля в документе, удостоверяющем личность гражданина<sup>53</sup>.

Излишне удержанная сумма налога подлежит возврату плательщику. Налог пересчитывается с начала года, в котором иностранный работник приобрел статус налогового резидента. Согласно п. 1.1 ст. 231 НК РФ пересчет нужно произвести по итогам налогового периода.

Разница между НДФЛ, удержанным по ставке 30%, и налогом, который был внесен по ставке 13%, составляет излишне удержанную сумму налога которая подлежит возврату г-ну У.

Г-ну У. по истечении 183 дней пребывания следует обратиться за возвратом излишне удержанного НДФЛ в налоговую инспекцию, где он состоит на учете по месту жительства (месту пребывания). Для этого ему понадобится составить и отдать в налоговый орган декларацию и документы, подтверждающие статус налогового резидента п. 1.1 ст. 231 НК.

***Ключевые слова:***

Налоги и сборы; Трудовая деятельность.

### **33. ЗАДАЧА:**

Начиная с января 2011 г. гражданка Республики Узбекистан П. работала по патенту поваром у гражданина Российской Федерации. Ежемесячная заработная плата г-жи П. составляла двадцать шесть тысяч рублей. Для того чтобы работать законно, г-жа П. в установленные сроки платила фиксированный авансовый платеж за патент. По истечении одиннадцати месяцев со дня выдачи патента, в ноябре 2011 г. г-жа П. собралась выехать в Республику Узбекистан, на несколько месяцев, намереваясь в будущем вновь вернуться в Россию, получить новый патент и продолжить работу. Г-жа П. обратилась за юридической консультацией, с вопросом, необхо-

<sup>53</sup> Письмо Минфина России от 07.10.2008 № 03-04-06-01/292

димо ли ей совершить какие-либо дополнительные платежи перед выездом Республику Узбекистан?

***Решение:***

Для иностранных граждан, осуществляющих трудовую деятельность по патенту, установлен особый порядок уплаты налога на доход физических лиц. Г-жа П., осуществляя трудовую деятельность у физического лица, вносила фиксированные авансовые платежи в размере одной тысячи рублей за продление патента на один месяц. Для г-жи П. налоговая ставка установлена в размере 13 процентов на доходы, получаемые от осуществления трудовой деятельности по патенту (неидентичная ставке лица, не являющегося налоговым резидентом, в размере 30 процентов). Данная особенность обусловлена особым режимом осуществления трудовой деятельности по патенту (абз. 3 п. 3 ст. 224 Налогового кодекса Российской Федерации (часть вторая)).

На иностранных граждан, осуществляющих трудовую деятельность по патенту, наложена обязанность представления в налоговые органы налоговой декларации в случаях, если (п. 6 ст. 227.1 Налогового кодекса Российской Федерации (часть вторая)):

- 1) общая сумма налога, подлежащая уплате в соответствующий бюджет, исчисленная налогоплательщиком, исходя из доходов, фактически полученных от деятельности иностранных граждан, осуществляющих трудовую деятельность по найму у физических лиц на основании патента, превышает сумму уплаченных фиксированных авансовых платежей за налоговый период;
- 2) налогоплательщик выезжает за пределы Российской Федерации до окончания налогового периода и общая сумма налога, подлежащая уплате в соответствующий бюджет, исчисленная налогоплательщиком исходя из доходов, фактически полученных от деятельности, указанной в пункте 1 настоящей статьи, превышает сумму уплаченных фиксированных авансовых платежей;

3) патент аннулирован в соответствии с Федеральным законом от 25 июля 2002 года № 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".

Поскольку 13 процентов от суммы полученной заработной платы г-жи П. превышают сумму уплаченных фиксированных авансовых платежей за патент, то г-же П. перед отъездом в Республику Узбекистан необходимо подать в налоговый орган налоговую декларацию, и уплатить в качестве налога на доход физического лица разницу между суммой уплаченных фиксированных авансовых платежей и 13 процентов от суммы полученной заработной платы.

***Ключевые слова:***

Трудовая деятельность; Патент; Налоги и сборы.

**ЧАСТЬ 8.**

**ПРОБЛЕМЫ ДОСТУПА  
ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН  
К МЕДИЦИНСКОЙ ПОМОЩИ**



### **34. ЗАДАЧА:**

Гражданка Республики Киргизии К. приехала в Российскую Федерацию, пребывала на территории г. Москвы. В течение 8 месяцев работала уборщицей, но в связи с беременностью была вынуждена прекратить свою трудовую деятельность. По просьбе работодателя г-жа К. написала заявление об увольнении по собственному желанию. После родов ребенка г-жа К. жила в квартире, совместно снимаемой по договору найма вместе с еще двумя своими соотечественниками, но через три месяца договор найма закончился, и у г-жи К. вместе с ребенком не осталось места, где они могли бы пребывать. Из-за отсутствия денежных средств и просроченных документов миграционного учета, г-жа К. не могла найти новое жилье и устроиться на работу. Она вместе с ребенком была вынуждена ночевать в чердачном помещении, дома, в котором ранее снимала квартиру. Денежную помощь на покупку еды г-же К. оказывала пенсионерка, проживающая в соседнем подъезде. Г-жа К. обеспокоена тем, что у ребенка установилась повышенная температура тела. Документов, удостоверяющих личность ребенка, у г-жи К. не имеется, только справка, выданная в роддоме.

В каком порядке должна действовать г-жа К., чтобы ее ребенку была оказана медицинская помощь, если она окажется необходимой?

#### ***Решение:***

Российское государство является социальным государством, в котором охраняются здоровье людей, обеспечивается государственная поддержка материнства, отцовства и детства, в соответствии с Конституцией Российской Федерации.

В связи с этим у г-жи К. имеется возможность обращения в соответствующие государственные медицинские учреждения. В случае серьезных опасений за здоровье несовершеннолетнего, г-же К. следует незамедлительно вызвать скорую медицинскую помощь, а также обратиться в консульство Республики Киргизия.

На территории г. Москвы действует Постановление Правительства Москвы от 29.11.2005 № 937-ПП "О неотложных мерах по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет", вместе с "Временным положением о порядке взаимодействия органов внутренних дел, здравоохранения и социальной защиты населения города Москвы по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет"<sup>54</sup>.

Поскольку в описанной фабуле присутствуют обстоятельства нарушения миграционного режима, отсутствия определенного места пребывания иностранной гражданки с несовершеннолетним, то для соблюдения законодательства Российской Федерации следует обратиться в правоохранительные органы, которые оформят акт выявления и учета безнадзорного несовершеннолетнего, и передадут ребенка в детскую больницу (п.2.4 Положения). В лечебном учреждении будет проведена санобработка несовершеннолетнего, и медицинское обследование на наличие инфекционных заболеваний. По итогам медицинского осмотра и анализов после проведения курса лечения направляют обращения в консульские учреждения зарубежных стран с предложением забрать детей в места постоянного проживания.

В случае вынесения судом решения об административном выдворении, будет оказано содействие в возвращение г-жи К. с ребенком в Республику Киргизию.

***Ключевые слова:***

Медицина; Несовершеннолетние; Выезд из России.

<sup>54</sup> О неотложных мерах по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет (вместе с Временным положением о порядке взаимодействия органов внутренних дел, здравоохранения и социальной защиты населения города Москвы по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет) Постановление Правительства Москвы от 29.11.2005 № 937-ПП // Вестник Мэра и Правительства Москвы – № 71, 19.12.2005



### **35. ЗАДАЧА:**

Гражданин Республики Таджикистан У. работал грузчиком в одном из магазинов в г. Санкт-Петербург. Трудовые отношения осуществлялись на основании заключенного между сторонами трудового договора, г-ну У. было выдано разрешение на работу, позволяющее ему работать грузчиком в данной организации. В рабочую смену г-на У. на него упал груз, вследствие чего им была получена травма ноги, и утрачена трудоспособность на два месяца. Травматологическим пунктом, в который г-н У. обратился за медицинской помощью, была выдана справка о том, что г-н У. получил травму и в течение двух месяцев проходил лечение. После того, как г-ну У. сняли гипс, он обратился к работодателю, с просьбой возместить затраты понесенные им на лечение. Работодатель отказался, мотивируя это тем, что г-н У. – иностранный работник, временно пребывающий на территории России, и не является субъектом обязательного медицинского страхования. Поэтому возмещение медицинских расходов в отношении г-на У. производиться не должно.

Как г-ну У. отстаивать свои права на получение возмещение вреда причиненного здоровью, полученного в результате производственной травмы?

#### ***Решение:***

Поскольку г-н У., выполняя свои трудовые обязанности, получил травму, в результате которой у работника наступила временная нетрудоспособность, то данное событие, с имущественной стороны повлекло утрату заработка работника на период нетрудоспособности, затраты на медицинскую помощь. В условиях трудовых отношений между работодателем и г-ном У. на работодателя возлагается обязанность платить страховые взносы на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, в соответствии с порядком, установленным Федеральным законом от 24.07.1998 № 125-ФЗ "Об обязательном социальном страхова-

нии от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний"<sup>55</sup>.

Обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний предусматривает: возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью застрахованного при исполнении им обязанностей по трудовому договору и в иных установленных законом случаях, путем предоставления застрахованному в полном объеме всех необходимых видов обеспечения по страхованию, в том числе оплату расходов на медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию (ст. 1 Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ.)

Г-н У., несмотря на то, что он временно пребывает в России, является субъектом данного вида страхования, на основании ст. 5 Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ. Обязательность страхования трудящихся в России иностранных граждан подчеркивалась в Письме УФНС России по г. Москве от 10.11.2006 № 21-18/668<sup>56</sup>.

Однако работодатель не выполнил требование Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ начислять и перечислять страховщику страховые взносы за страхование г-на У. В этом случае Фонд социального страхования Российской Федерации (ФСС РФ) может взыскать с работодателя недоимку и пени. Если работодатель не уведомил ФСС РФ о том, что г-н У. получил травму на производстве, то на работодателя может быть наложена административная ответственность на основании ст. 15.34 КоАП РФ для этого г-ну У. следует уведомить ФСС РФ о страховом случае.

Так как из обстоятельств дела следует, что работодатель не формировал комиссию по расследованию несчастных случаев, необходимо обратиться в Государственную инспекцию труда, с жалобой, на то, что работодатель скрыл несчастный случай, и с просьбой о проведении государственным инспектором труда рас-

<sup>55</sup> Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний Федеральный закон от 24.07.1998 № 125-ФЗ // Российская газета – № 153-154, 12.08.1998

<sup>56</sup> Письмо УФНС РФ по г. Москве от 10.11.2006 N 21–18/668 // Московский налоговый курьер – № 1-2, 2007

следования несчастного случая (ст. 229.3. Трудового кодекса Российской Федерации). Данные действия позволят защитить право г-на У. на получение возмещение вреда причиненного здоровью, полученного в результате производственной травмы.

## **NB**

Возмещение вреда в размерах, превышающих обеспечение по страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, возможно в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации в Определении Верховного Суда РФ от 25.02.2010 № 5-В10-8 указала на то, что Федеральный закон от 24 июля 1998 года № 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" не ограничивает права застрахованных на возмещение вреда, осуществляемого в соответствии с законодательством Российской Федерации, в части, превышающей обеспечение по страхованию, осуществляемое в соответствии с этим Федеральным законом.

Обязательства вследствие причинения вреда, независимо от того, при каких обстоятельствах причинен вред, регулируются нормами главы 59 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с п. 1 ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

В соответствии со статьей 1084 ГК РФ вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей возмещается по правилам, предусмотренным главой 59 ГК РФ, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

Согласно пункту 1 статьи 1085 ГК РФ при причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья.

Таким образом, для возмещения вреда (утраченного заработка) пострадавшему в результате профессионального заболевания не требуется специального федерального закона, поскольку сам Гражданский кодекс Российской Федерации содержит нормы, регулирующие данные отношения и статьи 1072, 1084 и 1085 Гражданского кодекса Российской Федерации указывают на то, что вред (утраченный заработок) подлежит возмещению в полном объеме, а не только в какой-либо части.

Вместе с тем, с учетом повышенной социальной значимости жизни и здоровья граждан специальным федеральным законодательством предусмотрен механизм обязательного социального страхования от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, имеющий своей целью установление дополнительных социальных и правовых гарантий для лиц, пострадавших в результате несчастных случаев при исполнении трудовых обязанностей.

Пунктом 2 статьи 1 Федерального закона от 24 июля 1998 года № 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" прямо установлено, что указанный Федеральный закон не ограничивает права застрахованных на возмещение вреда, осуществляемого в соответствии с законодательством Российской Федерации, в части, превышающей обеспечение по страхованию, осуществляемое в соответствии с этим Федеральным законом.

Федеральный закон от 24 июля 1998 года № 125-ФЗ устанавливает обязательный уровень возмещения вреда, но не ограничивает права застрахованных на возмещение вреда в размерах, превышающих обеспечение по страхованию. В связи с этим застрахованное лицо вправе требовать в судебном порядке возмещения вреда в части, превышающей обеспечение по страхованию, на основании общих норм гражданского законодательства.<sup>57</sup>

***Ключевые слова:***

Медицина; Страхование; Трудовая деятельность.

<sup>57</sup> Определение Верховного Суда РФ от 25.02.2010 N 5-В10-8// Бюллетень Верховного суда Российской Федерации – № 11, 11.2010.

**ЧАСТЬ 9.**

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ**

**ДОСТУПА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН**

**К ОБРАЗОВАНИЮ**



## 36. ЗАДАЧА:

Гражданин Республики Узбекистан И. приехал в г. Ярославль вместе со своим 15-ти летним сыном М. Они оба планировали найти работу в России, но г-н И. узнал, что его несовершеннолетний сын не может получить разрешительные документы для осуществления трудовой деятельности. Вернуться в Узбекистан М. не может, так как его отец устроился на работу в г. Ярославле и получил разрешение на временное проживание, а в Республике Узбекистан не осталось родственников, которые могли бы принять М.

Имеет ли право М. получать образование в местной школе, в то время, пока он с отцом временно проживает в России?

### ***Решение:***

В соответствии с законодательством Российской Федерации права и свободы граждан не подлежат ограничению на основании регистрации по месту жительства. Статьей 43 Конституции Российской Федерации провозглашено право каждого на образование. Законом Российской Федерации "Об образовании"<sup>58</sup> (ст. 5) гарантировано право на образование независимо от места жительства.

Российское законодательство не допускает постановку осуществления данного права детьми зависимость от регистрации по месту жительства родителей, то есть отсутствие регистрации не может быть основанием для отказа в приеме в образовательное учреждение<sup>59</sup>.

Исходя из этого, можно сделать вывод, что М. может быть принят в среднее образовательное учреждение в порядке, предусмотренном уставом образовательного учреждения.

***Ключевые слова:***  
Образование; Несовершеннолетние.

<sup>58</sup> Об образовании Закон РФ от 10.07.1992 N 3266-1 в ред. от 02.02.2011 // Российская газета – № 13, 23.01.1996.

<sup>59</sup> О праве детей на образование в Российской Федерации Письмо Рособнадзора от 24.07.2006 № 01-678/07-01

### **37. ЗАДАЧА:**

После окончания высшего учебного заведения в г. Душанбе, гражданка Республики Таджикистан Ф. поехала в г. Барнаул для того, чтобы поступить в магистратуру. Что необходимо сделать г-же Ф. для того, чтобы ее диплом о высшем образовании признали в России при поступлении в магистратуру?

#### ***Решение:***

Документ о высшем образовании, выданный иностранным образовательным учреждением, для действительности в России должен пройти процедуру признания и установления эквивалентности документов об образовании согласно Приказу Минобрнауки РФ от 14 апреля 2009 г. № 128 "Об утверждении порядка признания и установления в Российской Федерации эквивалентности документов иностранных государств об образовании"<sup>60</sup>.

Россия и Таджикистан являются участниками Соглашения между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики, Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Таджикистан о взаимном признании и эквивалентности документов об образовании, ученых степенях и званиях (в ред. Протокола от 26.02.2002)<sup>61</sup>. Согласно ст. 9 указанного Соглашения дипломы о высшем образовании, выдаваемые Республикой Таджикистан и свидетельствующие о присвоении квалификации специалиста признаются Сторонами и эквивалентны при продолжении образования, в том числе в аспирантуре, и при поступлении на работу в соответствии с указанными в них специальностью и квалификацией, если учреждения образования, которые выдали их, отвечают критериям, установленным органом по взаимному

<sup>60</sup> Об утверждении Порядка признания и установления в Российской Федерации эквивалентности документов иностранных государств об образовании Приказ Минобрнауки РФ от 14.04.2009 № 128 // Российская газета – № 108, 17.06.2009

<sup>61</sup> О предоставлении равных прав гражданам государств – участников Договора об углублении интеграции в экономической и гуманитарной областях от 29 марта 1996 года на поступление в учебные заведения Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики и Правительством РФ от 24.11.1998 // Российская газета – № 53, 20.03.1999



признанию документов об образовании. Российская Федерация и Республика Таджикистан являются также участниками Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной в Минске 22 января 1993 г. (с изменениями от 28 марта 1997 г.)<sup>62</sup> Согласно ст. 13 Конвенции, документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены гербовой печатью, принимаются на территориях других Договаривающихся Сторон без какого-либо специального удостоверения. Таким образом, диплом, полученный в Республике Таджикистан и соответствующий требованиям, указанным выше, признается эквивалентным российскому диплому о высшем образовании и не требует дополнительного удостоверения. В случае если диплом о высшем образовании составлен не на русском языке, то необходимо произвести нотариальное заверение перевода данного документа.

**Ключевые слова:**  
Образование; Несовершеннолетние.

### **38. ЗАДАЧА:**

Семья из Республики Киргизия, состоящая из супружеской пары Б. А. и Б. Т. и их несовершеннолетнего сына Б. К. приехали в г. Москву. Супруги устроились на работу в московских организациях на основании разрешения на работу. Несовершеннолетнему Б. К. исполнилось семь лет, родители желают, чтобы он был зачислен в школу по месту постановки на миграционный учет в качестве временно пребывающего иностранного гражданина. Директор школы сказала, что оформит Б. К. в школу, когда у него

<sup>62</sup> Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам заключена в Минске 22.01.1993 // Бюллетень международных договоров – № 2, 1995

будет медицинская страховка. Супруги Б. А. и Б. Т. полагают, что такое требование незаконно, так ли это?

***Решение:***

Иностранные граждане пользуются в Российской Федерации правом на получение образования наравне с гражданами Российской Федерации на основании Федерального закона № 115-ФЗ. При зачислении в первый класс для несовершеннолетних иностранных граждан действуют такие же правила, как и для граждан России. В Москве этот порядок регулируется Приказом Департамента образования г. Москвы от 16.03.2010 № 681 (ред. от 01.02.2011) "О правилах приема детей в первый класс государственных образовательных учреждений системы Департамента образования города Москвы, реализующих основные общеобразовательные программы"<sup>63</sup> в п. 9 устанавливает, что для записи ребенка в первый класс родители (законные представители) предъявляют документ, удостоверяющий личность, и в обязательном порядке представляют:

- письменное заявление о приеме ребенка в первый класс (приложение 3 к Правилам приема);
- медицинскую карту установленного образца (форма № 026/у) или копию медицинской карты, заверенную руководителем дошкольного образовательного учреждения;
- оригинал и ксерокопию свидетельства о рождении ребенка (ксерокопия заверяется подписью директора образовательного учреждения и печатью, после чего оригинал документа возвращается родителям (законным представителям)).

Оригинал медицинской карты предоставляется в образовательное учреждение не позднее 30 августа текущего года. В случае отсутствия оригинала медицинской карты в установленные сроки

<sup>63</sup> О правилах приема детей в первый класс государственных образовательных учреждений системы Департамента образования города Москвы, реализующих основные общеобразовательные программы Приказ Департамента образования г. Москвы от 16.03.2010 № 681 ред. от 01.02.2011 // Образование в документах. – № 6, за июнь 2010

заявление о приеме ребенка в первый класс считается аннулированным с согласия родителей (законных представителей).

Требование других документов при приеме в 1 класс запрещается.

В виду отсутствия полиса медицинского страхования в указанном перечне документов предоставляемых для записи ребенка в первый класс, требование директора школы о его предоставлении для зачисления ребенка в первый класс незаконно. Однако в общеобразовательном учреждении ученики находятся под диспансерным наблюдением, поэтому для обеспечения охраны здоровья ребенка на него необходимо оформить медицинскую страховку. Поскольку доступ иностранных граждан, временно пребывающих в России к обязательному медицинскому страхованию ограничен, то супруги Б. А. и Б. Т. могут оформить своему ребенку добровольное медицинское страхование.

#### **NB**

Медицинская карта несовершеннолетнего, зачисляемого в первый класс, должна соответствовать требованиям формы № 026/у. Ее можно оформить на территории России в том числе и на возмездной основе. Если медицинская карта несовершеннолетнего заведена в иностранном государстве и соответствует по содержанию требуемой форме, то ее можно использовать в качестве необходимого документа при устройстве в школу, однако такие документы должны быть переведены, а перевод нотариально заверен и легализован в России, если это требуется законодательством.

#### ***Ключевые слова:***

Образование; Медицина; Страхование;  
Несовершеннолетние.

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В настоящем практическом пособии, был рассмотрен ряд ситуаций, которые предстают в качестве актуальных вопросов в исследуемой области. Конечно, они не включают в себя весь объем возможных правоотношений с участием иностранных граждан, но все же представляют собой подборку важных вопросов законодательства являющихся частью системы, призванной урегулировать правовыми средствами отношения с участием иностранных граждан в области трудовой миграции. Изучая представленные в пособии ситуации, в поле зрения непременно попадают вопросы, не затронутые в нем, что позволяет комплексно изучить законодательство и судебную практику, связанную с исследуемыми отношениями. Впоследствии, представленное пособие предполагается дополнять новыми примерами и актуализировать в соответствии с законодательными изменениями.

К некоторым решениям приведенных в пособии задач имеются альтернативные подходы, это связано с соответствующими пробелами права или расхождениями правоприменительной практики, или ее отсутствием.

Создание настоящего пособия стало возможно в рамках деятельности Бюро Международной организации по миграции в Москве по проекту в области трудовой миграции в странах Центральной Азии и России.

## АЛФАВИТНО-ПРЕДМЕТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ (С указанием на номера задач)

|  |   |
|--|---|
| Административное выдворение                                | 1; 2; 4; 10; 12.  |
| Административный штраф                                     | 5; 6; 10; 16; 17.                                       |
| Вид на жительство  | 6; 18; 19; 24.  |
| Въезд в Россию   | 1; 2; 4; 6; 29.   |
| Выезд из России  | 3; 5; 6; 7; 8; 9; 28; 34.                               |
| Документы, удостоверяющие личность                         | 3; 18.  |
| Медицина   | 7; 34; 35; 38.  |
| Миграционная карта   | 6; 9; 29.   |
| Налоги и сборы   | 13; 15; 32; 33.   |
| Невыплата заработной платы                                 | 5; 23; 27.  |
| Несовершеннолетние   | 3; 4; 9; 20; 34; 36; 37; 38.                            |
| Образование  | 14; 29; 36; 37; 38.                                     |
| Патент   | 9; 28; 33.  |
| Подтверждение дохода                                       | 14; 15.   |
| Получение гражданства Российской Федерации                 | 20; 21.   |
| Постановка иностранных граждан на учет по месту пребывания | 11.   |
| Разрешение на временное проживание                         | 6; 12; 13; 14; 15; 16; 17; 22, 31.                      |
| Разрешение на работу                                       | 19; 22; 24; 25; 26; 27; 29; 30, 31.                     |
| Страхование  | 3; 35.  |
| Судебный акт   | 1; 2; 4; 10; 12; 27.                                    |
| Трудовая деятельность                                      | 19; 22; 23; 24; 25; 26; 27; 28; 29; 30; 31, 32; 33; 35. |

## Список использованных источников

### ***Международные нормативно-правовые акты:***

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950, вместе с Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней, от 16.09.1963 // Собрание законодательства РФ – 08.01.2001, № 2, ст. 163.
2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам заключена в Минске 22.01.1993 // Бюллетень международных договоров – № 2, 1995.
3. Всеобщая декларация прав человека от 10.12. // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1.– М.: БЕК, 1996. С. 460-464.
4. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16.12.1966 // Международное публичное право. Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1.– М.: БЕК, 1996. С. 483-485.
5. О взаимных безвизовых поездках граждан Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики, Правительством РФ и Правительством Республики Таджикистан от 30.11.2000 с изм. от 24.03.2005 // Собрание законодательства РФ – 6.09.2005 15.09.2003, № 37, ст. 3566.
6. О взаимных поездках граждан Российской Федерации и граждан Республики Таджикистан постановление Правительства РФ от 21.09.2005 № 574 // Собрание законодательства РФ – 26.09.2005, № 39, ст. 3961 159, 22.08.1996.
7. О предоставлении равных прав гражданам государств – участников Договора об углублении интеграции в экономической и гуманитарной областях от 29 марта 1996 года на поступление в учебные заведения Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики и Правительством РФ от 24.11.1998 // Российская газета – № 53, 20.03.1999.
8. Об использовании миграционной карты единого образца Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь от 05.10.2004 // Бюллетень международных договоров – № 5, май, 2009.
9. Соглашение между Российской Федерацией и Киргизской Республикой об упрощенном порядке приобретения гражданства гражданами Российской Федерации, прибывающими для постоянного проживания в Киргизскую Республику, гражданами Киргизской Республики, прибывающими для постоянного проживания в Российскую Федерацию, и выхода из прежнего гражданства Заключено в г. Москве 28.03.1996 // Бюллетень международных договоров – № 12. 1997 С. 60-62.
10. О предоставлении равных прав гражданам государств – участников Договора об углублении интеграции в экономической и гуманитарной областях от 29 марта 1996 года на поступление в учебные заведения Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики и Правительством РФ от 24.11.1998 // Российская газета – № 53, 20.03.1999.

### **Законодательные акты:**

11. Конституции Российской Федерации от 12.12.1993 с внесенными в нее поправками от 30.12.2008 // Собрание законодательства РФ – 26.01.2009, № 4, ст. 445.
12. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Российская газета – № 238-239 08.12.1994
13. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Российская газета – № 220, 20.11.2002.
14. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях 30.12.2001 № 195-ФЗ принят ГД ФС РФ 20.12.2001 // Российская газета. – № 256, 31.12.2001.
15. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ // Собрание законодательства РФ – 07.08.2000, № 32, ст. 3340
16. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ в // Российская газета – № 17, 27.01.1996.
17. О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ // Российская газета. – № 140, 31.07.2002. Далее по тексту "Федеральный закон № 115-ФЗ".
18. О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации Федеральный закон от 18.07.2006 N 109-ФЗ // Российская газета – № 122, 27.07.2006.
19. О гражданстве Российской Федерации федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ // Российская газета – № 101, 14.05.2008.
20. О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ // Российская газета. – № 159, 22.08.1996.
21. О ратификации Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь об использовании миграционной карты единого образца Федеральный закон от 09.01.2006 № 15-ФЗ // Российская газета – № 2, 12.01.2006.
22. Об образовании Закон РФ от 10.07.1992 № 3266-1 // Российская газета – № 13, 23.01.1996..
23. Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний Федеральный закон от 24.07.1998 № 125-ФЗ // Российская газета – № 153-154, 12.08.1998.
24. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ // Российская газета – № 153-154, 10.08.2001.
25. О внесении изменений в Федеральный закон "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" Ф30.12.2012 № 320-ФЗ // Российская газета – № 3, 11.01.2013.
26. О миграционной карте Постановление Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 в ред. от 06.05.2006 // Российская газета – № 178, 20.08.
27. О порядке определения среднемесячного дохода иностранного гражданина или лица без гражданства и среднемесячного среднедушевого дохода члена семьи иностранного гражданина или лица без гражданства Постановление Правительства РФ от 09.02.2007 № 91 // Российская газета – № 34, 16.02.2007.
28. О формах и порядке уведомления Федеральной миграционной службы об осуществлении иностранными гражданами трудовой деятельности на

- территории Российской Федерации (вместе с Порядком заполнения ходатайства иностранного гражданина о привлечении его в качестве высококвалифицированного специалиста, Порядком представления организацией, оказывающей услуги по трудоустройству иностранных граждан на территории Российской Федерации, уведомления о трудоустройстве иностранного гражданина, Порядком предоставлении работодателями или заказчиками работ (услуг) уведомления о заключении и расторжении трудовых договоров или гражданско-правовых договоров с иностранными гражданами, прибывшими в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, а также о предоставлении им отпусков без сохранения заработной платы продолжительностью более одного календарного месяца в течение года) Приказ ФМС РФ от 28.06.2010 № 147 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти – № 34, 23.08.2010.
29. Об организации деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной миграционной службы и их территориальных органов по депортации и административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства Приказ МВД РФ № 758, ФМС РФ № 240 от 12.10.2009 // Российская газета. – № 250, 25.12.2009.
  30. Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной миграционной службой государственной функции по осуществлению полномочий в сфере реализации законодательства о гражданстве Российской Федерации Приказ ФМС РФ от 19.03.2008 N 64 // Российская газета – № 82, 16.04.2008.
  31. Об утверждении Административного регламента по предоставлению Федеральной миграционной службой государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации Приказ ФМС РФ от 29.02.2008 № 41 // Российская газета – № 101, 14.05.2008.
  32. Об утверждении Инструкции об организации деятельности пограничных органов по административному выдворению за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства Приказ ФСБ РФ от 23.12.2008 № 631 // Российская газета. – № 30, 20.02.2009.
  33. Об утверждении Положения о выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство Постановление Правительства РФ от 01.11.2002 № 794 // Российская газета – № 215, 13.11.2002.
  34. Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации Указ Президента РФ от 14.11.2002 № 1325 // Российская газета – № 219, 19.11.2002.
  35. Об утверждении Порядка признания и установления в Российской Федерации эквивалентности документов иностранных государств об образовании Приказ Минобрнауки РФ от 14.04.2009 № 128 // Российская газета – № 108, 17.06.2009.
  36. Об утверждении формы бланка заявления о выдаче иностранному гражданину или лицу без гражданства разрешения на работу и формы бланка разрешения на работу иностранному гражданину или лицу без гражданства Приказ ФМС РФ от 25.12.2006 № 370 // Российская газета – № 13, 24.01.2007.
  37. Правила использования миграционной карты прилагаемые к Постановлению Правительства РФ от 16.08.2004 № 413 О миграционной карте // Российская газета. – № 178, 20.08.2004.



38. О праве детей на образование в Российской Федерации Письмо Рособнадзора от 24.07.2006 № 01-678/07-01 2004.
39. О неотложных мерах по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет (вместе с Временным положением о порядке взаимодействия органов внутренних дел, здравоохранения и социальной защиты населения города Москвы по пресечению незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан, занимающихся на территории города Москвы бродяжничеством и попрошайничеством с детьми в возрасте до 18 лет) Постановление Правительства Москвы от 29.11.2005 № 937-ПП // Вестник Мэра и Правительства Москвы – № 71, 19.12.2005.
40. О правилах приема детей в первый класс государственных образовательных учреждений системы Департамента образования города Москвы, реализующих основные общеобразовательные программы Приказ Департамента образования г. Москвы от 16.03.2010 № 681 // Образование в документах. – № 6, за июнь 2010.
41. Об установлении на 2011 год допустимой доли иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в сфере розничной торговли и в области спорта на территории Российской Федерации Постановление Правительства РФ от 27.11.2010 № 947 // Российская газета – № 277, 08.12.2010.

#### ***Акты органов судебной власти:***

42. О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 в ред. от 10.06.2010 // Бюллетень Верховного Суда РФ – № 6, 2005.
43. О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 // Российская газета – N 297, 31.12.2006.
44. Об оставлении без изменения решения Верховного Суда РФ от 10.11.2006 № ГКПИ06-778, которым было отказано в удовлетворении заявления о признании частично недействующим пункта 22.1 Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 14.11.2002 N 1325.
45. Обзор кассационной практики Верховного суда Республики Коми по гражданским делам за апрель 2010 г.
46. Определение Верховного Суда РФ от 22.02.2007 № КА07-2
47. Определение Верховного Суда РФ от 25.02.2010 № 5-В10-8// Бюллетень Верховного суда Российской Федерации – № 11, 11.2010.
48. Определение Конституционного Суда РФ от 02.03.2006 № 55-О "По жалобе гражданина Грузии Тодуа Кахабера на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ – № 4, 2006.
49. Определение Московского областного суда от 13.03.2008 по делу № 33-9303.
50. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.09.2008 № 09АП-9569/2008-АК по делу № А40-27944/08-72-308.

51. Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 14.04.2010 по делу № А41-16449/09.
52. Постановление президиума Московского областного суда от 09.12.2009 № 393.
53. Постановление ФАС Московского округа от 01.10.2008 № КА-А40/9117-08 по делу № А40-22071/08-84-193.
54. Решение Санкт-Петербургского городского суда от 14.12.2010 № 12-1068/10.
55. Обзор кассационной и надзорной практики судебной коллегии по гражданским делам Красноярского краевого суда за I квартал 2006 года.
56. Бюллетень судебной практики Свердловского областного суда по делам об административных правонарушениях (первый квартал 2010 г.).

***Информационные материалы органов исполнительной власти:***

57. О миграционной карте Письмо ФМС РФ от 12.03.2007 № МС-1/4-3626  
Документ опубликован не был [Электронный ресурс]:  
<http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/12052563/#12052563>  
(дата обращения: 12.12.2011).
58. Письма Минфина России от 09.12.2010 № 03-04-06/6-297, от 28.10.2010 № 03-04-06/6-258, от 17.09.2010 № 03-04-06/6-219.
59. Письмо Минфина России от 07.10.2008 № 03-04-06-01/292.
60. Письмо Минфина России от 09.12.2010 № 03-04-06/6-297.
61. Письмо УФНС РФ по г. Москве от 10.11.2006 № 21-18/668 // Московский налоговый курьер – № 1-2, 2007.

***Литература:***

62. Крашенинников П.В. Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации 2003. № 4. Ст. 126.
63. Общие комментарии Департамента по международному миграционному праву и правовым вопросам МОМ к некоторым нормативным правовым актам Российской Федерации в области миграции // Международная организация по миграции. Женева. 2007.
64. Новое миграционное законодательство Российской Федерации: правоприменительная практика // под ред. Г. Витковской, А. Платоновой и В. Школьникова. Международная организация по миграции, ФМС России, ОБСЕ. Москва. ИТ АдамантЪ. 2009.
65. Сборник. Правоприменительная практика в области регулирования внешней трудовой миграции. Обзор положений нового миграционного законодательства и его применения // Международная организация по миграции. Москва. 2010 г.
66. Сборник. Анализ правоприменительной практики по отдельным административным правонарушениям в сфере миграции. Сборник материалов судебной практики по делам, связанным с административными правонарушениями в сфере миграции // Международная организация по миграции. Москва. 2011 г.



