

Вопрос: По какому основанию можно уволить иностранного работника в случае аннулирования выданного ему разрешения на работу либо истечения срока его действия? На что ссылаться в приказе и трудовой книжке?

А.В. Кузьмина, специалист по кадрам, ООО "Стройактив", г. Москва

Ответ: По общему правилу иностранный гражданин, прибывший на территорию РФ на основании визы или в безвизовом порядке, имеет право осуществлять трудовую деятельность в нашей стране только при наличии у него разрешения на работу 1. Исключения касаются лишь отдельных категорий иностранцев.

Разрешение на работу - это документ, подтверждающий либо право иностранного работника на временное осуществление на территории РФ трудовой деятельности, либо право иностранца, зарегистрированного в РФ в качестве индивидуального предпринимателя, на осуществление предпринимательской деятельности 2. Срок его действия всегда ограничен и зависит от категории иностранного работника. Например, высококвалифицированным иностранным специалистам разрешение на работу выдается на период, не превышающий 3 лет 3.

При этом для отдельных категорий иностранных работников законодатель предусмотрел возможность продления срока действия разрешения на работу. Так, разрешение, выданное "безвизовому" иностранцу, получившему разрешение на временное проживание в РФ, может быть продлено на срок действия разрешения на временное проживание 4.

Однако если срок действия разрешения на работу закончился и основания для его продления отсутствуют (либо иностранец не предпринял необходимых для такого продления действий), то перед работодателем неизбежно возникает вопрос об увольнении данного сотрудника. Аналогичный вопрос встает и в случае аннулирования выданного иностранцу разрешения на работу, которое производится по решению ФМС России или ее территориального органа при наличии предусмотренных законом оснований 5. Ведь аннулированное разрешение на работу утрачивает силу, а потому уже не подтверждает право иностранного работника на временное осуществление на территории РФ трудовой деятельности.

Итак, являются ли истечение срока действия разрешения на работу или его аннулирование основаниями для прекращения трудового договора с иностранным работником?

Напомним, что ТК РФ закрепляет как общие (то есть применимые к любым работникам) 6, так и специальные (применяются лишь к отдельным категориям сотрудников) 7 основания прекращения трудового договора. Причем перечень оснований увольнения, предусмотренный ТК РФ, не является исчерпывающим, поскольку иными федеральными законами могут быть предусмотрены и другие основания прекращения трудового договора 8.

В ТК РФ предусмотрено лишь одно специальное основание увольнения, касающееся иностранных работников: приведение общего количества работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в соответствие с допустимой долей таких работников, установленной Правительством РФ для работодателей, осуществляющих на территории России определенные виды экономической деятельности 9.

Но оно неприменимо к ситуации, когда истек срок действия или аннулировано выданное иностранному сотруднику разрешение на работу.

В других федеральных законах первоначально не были отражены специальные основания для прекращения трудовых отношений с иностранными работниками. По этой причине работодатели применяли общие основания.

В частности, если срок действия разрешения на работу заканчивался, то иностранного сотрудника нередко увольняли по пункту 9 части первой статьи 83 ТК РФ - истечение срока действия, приостановление действия на срок более 2 месяцев или лишение работника специального права, если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

Работодатели исходили из того, что их иностранные работники относятся к тем категориям сотрудников, которые могут выполнять свои трудовые обязанности только при наличии у них специального права, под которым в данном случае понималось

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

выданное в установленном порядке разрешение на работу. Ведь четкого определения, что является "специальным правом работника", ТК РФ не дает. Законодатель приводит лишь примерный перечень видов таких прав (лицензия; право на управление транспортным средством; право на ношение оружия; другое специальное право).

Прекращение трудового договора по рассматриваемому основанию возможно лишь при соблюдении ряда условий:

1) срок действия специального права истек, приостановлен более чем на 2 месяца или прекращен вследствие лишения, что влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

2) работника невозможно перевести с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу, которую данный сотрудник может выполнять с учетом его состояния здоровья.

Заметим, что правомерность применения этого основания увольнения к иностранным работникам подтверждалась разъяснениями специалистов Минздравсоцразвития России 10.

Однако чиновники Роструда придерживались противоположной точки зрения. Они полагали, что применение пункта 9 части первой статьи 83 ТК РФ в отношении иностранных работников невозможно ввиду того, что здесь не выполняется одно из упомянутых выше условий. Ведь до увольнения работодатель не сможет предложить такому сотруднику перевод на другую имеющуюся работу, поскольку иностранец вообще не может осуществлять трудовую деятельность без соответствующего разрешения 11.

Отдельные специалисты в области трудового права были солидарны с этой точкой зрения. Так, Д.Л. Щур и Л.В. Щур-Труханович отмечали, что серьезное препятствие "заключается в невозможности применения части второй статьи 83 Кодекса: согласно ей прекращение трудового договора по пункту 9 части первой статьи 83 Кодекса допускается, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации работника, так и вакантную нижестоящую должность

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

или нижеоплачиваемую работу), которую работник может выполнять с учетом его состояния здоровья; при этом работодатель обязан предлагать работнику все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности; предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. В случае истечения срока права иностранного гражданина (лица без гражданства) на проживание в Российской Федерации или права на осуществление трудовой деятельности либо лишения иностранного гражданина (лица без гражданства) названных прав работодатель не может выполнить вышеизложенные требования, поскольку иностранный гражданин (лицо без гражданства) абсолютно лишается возможности продолжать трудовые отношения" 12.

К настоящему времени ситуация изменилась и поводов для прежних дискуссий и споров не осталось. 1 июля 2010 года вступил в силу Федеральный закон от 19.05.2010 № 86-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" и отдельные законодательные акты Российской Федерации".

В результате в России появилось специальное основание увольнения иностранных работников, которое было сформулировано так: "В случае аннулирования разрешения на работу или истечения срока действия разрешения на работу, если отсутствуют основания для продления указанного срока либо если иностранный гражданин не предпринял действий, требуемых для такого продления в соответствии с настоящим Федеральным законом, трудовой договор или гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг), заключенные с иностранным гражданином, подлежат прекращению" 13.

Как видим, приведенная норма распространяется не только на трудовые, но и на гражданско-правовые договоры на выполнение работ (оказание услуг), заключенные с иностранными работниками.

Применяться это специальное основание прекращения трудовых отношений должно корректно, поскольку в кадровых документах (приказе об увольнении, трудовой книжке, личной карточке работника) причина прекращения трудового договора должна указываться в точном соответствии с формулировками ТК РФ или иного федерального закона и со ссылкой на соответствующие статью, часть статьи, пункт статьи ТК РФ или иного федерального закона.

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

Приведем образцы оформления приказов о прекращении трудового договора и соответствующих записей в трудовой книжке в трех ситуациях:

- если аннулировано разрешение на работу ;

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

Образец приказа о прекращении трудового договора в случае аннулирования разрешения на работу

Унифицированная форма № Т-8
Утверждена постановлением Госкомстата РФ
от 5 января 2004 г. № 1

Общество с ограниченной ответственностью «Кристалл»
(ООО «Кристалл»)

наименование организации

Форма по ОКУД
по ОКПО

Код
0301006
55555566

ПРИКАЗ (распоряжение)

Номер документа	Дата составления
10-к	10.11.2011

о прекращении (расторжении) трудового договора с работником (увольнении)

Прекратить действие трудового договора от « 10 » ноября 2010 г. № 20 ,

уволить « 10 » ноября 2011 г.
(необязательно)

Мирзоев Вазген Ашотович

фамилия, имя, отчество

СКЛАД

структурное подразделение

водитель погрузчика

должность (специальность, профессия), разряд, класс (категория) квалификации

Табельный номер
50

Трудовой договор прекращен в связи с аннулированием разрешения на работу,

основание прекращения (расторжения) трудового договора (увольнения)

пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении
иностранцев в Российской Федерации»

Основание

(документ, номер, дата): разрешение на работу серия 05 № 434455 от 03.11.2010
наименование работодателя, служебная записка, мотивированное заключение и т. д.

Руководитель организации генеральный директор
должность

Саблин
личная подпись

Саблин И.П.
расшифровка подписи

С приказом (распоряжением) работник ознакомлен Мирзоев « 10 » ноября 2011 г.
личная подпись

Мотивированное мнение выборного
профсоюзного органа в письменной форме
(от « » 20 г. №) рассмотрено

Образец приказа о прекращении трудового договора в случае аннулирования разрешения на работу

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

				СВЕДЕНИЯ О РАБОТЕ	ТК-1 № 6358037
№ записи	Дата			Сведения о приеме на работу, переводе на другую постоянную работу, квалификации, увольнении (с указанием причин и ссылкой на статью, пункт закона)	Наименование, дата и номер документа, на основании которого внесена запись
	число	месяц	год		
1	2			3	4
15	10	11	2011	Трудовой договор прекращен в связи с аннулированием разрешения на работу, пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»	Приказ от 10.11.2011 № 10-к

предельный срок действия разрешения на работу и отсутствуют основания для его

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

Образец приказа о прекращении трудового договора в случае истечения срока действия разрешения на работу, если отсутствуют основания для продления указанного срока

Унифицированная форма № Т-8
Утверждена постановлением Госкомстата РФ
от 5 января 2004 г. № 1

Общество с ограниченной ответственностью «Кристалл»
(ООО «Кристалл»)
коммерческая организация

Форма по ОКУД
по ОКПО

Код
0301006
55555566

ПРИКАЗ
(распоряжение)

Номер документа	Дата составления
10-к	10.11.2011

о прекращении (расторжении) трудового договора с работником (увольнении)

Прекратить действие трудового договора от « 10 » ноября 2010 г. № 20 ,
уволить « 10 » ноября 2011 г.

(нужно зачеркнуть)

Мирзоев Вазген Ашотович

фамилия, имя, отчество

склад

структурное подразделение

водитель погрузчика

должность (специальность, профессия), разряд, класс (категория) квалификации

Табельный номер
50

Трудовой договор прекращен в связи с истечением срока действия разрешения на работу

основание прекращения (расторжения) трудового договора (увольнения)

при отсутствии основания для продления указанного срока, пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»

Основание

(документ, номер, дата): разрешение на работу серия 05 № 434455 от 03.11.2010

заявление работника, служебная записка, мотивированное заключение и т. д.

Руководитель организации генеральный директор

должность

Саблин

личная подпись

Саблин И.П.

расшифровка подписи

С приказом (распоряжением) работник ознакомлен Мирзоев « 10 » ноября 2011 г.

личная подпись

Мотивированное мнение выборного профсоюзного органа в письменной форме

(от « _____ » 20 _____ г. № _____) рассмотрено

Образец приказа о прекращении трудового договора в случае истечения срока действия разрешения на работу иностранца

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

				СВЕДЕНИЯ О РАБОТЕ	ТК-1 № 6358037
№ записи	Дата			Сведения о приеме на работу, переводе на другую постоянную работу, (с указанием причин и ссылкой на статью, пункт закона)	Наименование, дата и номер документа, на основании которого внесена запись
	число	месяц	год		
1	2			3	4
15	10	11	2011	Трудовой договор прекращен в связи с истечением срока действия разрешения на работу при отсутствии основания для продления указанного срока, пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»	Приказ от 10.11.2011 № 10-к

не с истечением срока действия разрешения на работу, а иностранец не предпринял

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

Образец приказа о прекращении трудового договора в случае истечения срока действия разрешения на работу, если иностранный гражданин не предпринял действий, требуемых для такого продления

Унифицированная форма № Т-8
Утверждена постановлением Госкомстата РФ
от 5 января 2004 г. № 1

Общество с ограниченной ответственностью «Кристалл»
(ООО «Кристалл»)

наименование организации

Форма по ОКУД
по ОКПО

Код
0301006
5555566

ПРИКАЗ (распоряжение)

Номер документа	Дата составления
10-к	10.11.2011

о прекращении (расторжении) трудового договора с работником (увольнении)

Прекратить действие трудового договора от « 10 » ноября 2010 г. № 20 ,
уволить « 10 » ноября 2011 г.

(исключок не делать)

Мирзоев Вазген Ашотович

фамилия, имя, отчество

склад

структурное подразделение

водитель погрузчика

должность (специальность, профессия), разряд, класс (категория) квалификации

Табельный номер
50

Трудовой договор прекращен в связи с истечением срока действия разрешения на работу

основание прекращения (расторжения) трудового договора (увольнения)

и непредпринятием иностранным гражданином действий, требуемых для такого продления
в соответствии с Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении
иностранцев в Российской Федерации», пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона
от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»

Основание

(документ, номер, дата): разрешение на работу серия 05 № 434455 от 03.11.2010

заявление работника, служебная записка, мотивированное заключение и т. д.

Руководитель организации генеральный директор

должность

Саблин

личная подпись

Саблин И.П.

расшифровка подписи

С приказом (распоряжением) работник ознакомлен Мирзоев « 10 » ноября 2011 г.

личная подпись

Мотивированное мнение выборного профсоюзного органа в письменной форме

(от « » 20 г. №) рассмотрено

Образец приказа о выдворении иностранца из РФ

Увольнение иностранца: выбираем основание

Автор: Administrator
29.10.2012 15:04 -

				СВЕДЕНИЯ О РАБОТЕ	ТК-I № 6358037
№ записи	Дата			Сведения о приеме на работу, переводе на другую постоянную работу, квалификации, увольнении (с указанием причин и ссылкой на статью, пункт закона)	Наименование, дата и номер документа, на основании которого внесена запись
	число	месяц	год		
1	2			3	4
15	10	11	2011	Трудовой договор прекращен в связи с истечением срока действия разрешения на работу и непредпринятием иностранным гражданином действий, требуемых для такого продления в соответствии с Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»	Приказ от 10.11.2011 № 10-к

Российская Федерация - это государство, в котором проживает более 140 миллионов человек. Среди них много иностранцев, работающих в различных сферах экономики. Увольнение иностранца - это процесс, который должен быть проведен в соответствии с законодательством Российской Федерации. В данном случае основанием для увольнения является истечение срока действия разрешения на работу и непредпринятие иностранным гражданином действий, требуемых для такого продления в соответствии с Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», пункт 9.3 статьи 18 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».