Для заказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>

Социальные и трудовые права мигрантов в Российской Федерации

**Год:**

2004

**Автор научной работы:**

Асриян, Борис Андреевич

**Ученая cтепень:**

кандидат юридических наук

**Место защиты диссертации:**

Москва

**Код cпециальности ВАК:**

12.00.05

**Специальность:**

Трудовое право; право социального обеспечения

**Количество cтраниц:**

180

## Оглавление диссертации кандидат юридических наук Асриян, Борис Андреевич

Глава 1. Основы правового статуса работников-мигрантов в Российской

Федерации.И

1Л .Общетеоретические аспекты понятия социальных прав применительно к субъектам внешней трудовой миграции.

1.2.Категории лиц, относящиеся к субъектам внешней трудовой миграции, по международным и российским актам.

1.3.Классификация трудовых и социальных прав работников-мигрантов.

Глава 2. Общая характеристика трудовых прав работниковмигрантов.

2.1.Правовое регулирование трудоустройства.

2.2.0собенности заключения трудового договора.

2.3.Содержание трудового договора.

Глава 3. Социальные права работников-мигрантов.

3.1.Условия приобретения и сохранения прав на пенсии и иные социальные выплаты.

3.2.Право работников-мигрантов на охрану здоровья и медицинскую помощь.

## Введение диссертации (часть автореферата) На тему "Социальные и трудовые права мигрантов в Российской Федерации"

Актуальность темы исследования. Интернационализация и демократизация хозяйственной и социально-культурной жизни человечества, а также последствия острых межнациональных противоречий, прямых столкновений между народами и странами, чрезвычайных ситуаций и стихийных бедствий породили ряд взаимосвязанных проблем. Проявлениями одной из них являются крупномасштабные внутристрановые и межстрановые миграции населения и трудовых ресурсов.

Международная миграция населения и, в частности, все более растущее применение труда с иностранным участием в нашей стране, порождает многоаспектные экономические, социальные и правовые проблемы.

Социальные и трудовые права работников-мигрантов регулируются нормативно-правыми актами, относящимися к разным отраслям права: трудовому, административному, конституционному, международному, финансовому и др.

Россия до сих пор не ратифицировала таких важнейших международных актов, касающихся прав трудящихся-мигрантов, как Конвенции МОТ: № 97 о трудящихся-мигрантах 1949 г.; №143 о злоупотреблениях в области миграции и об обеспечении трудящимся-мигрантам равенства возможностей и обращения 1975 г. и др.; Европейская Социальная Хартия(пересмотренная) 1996 г. и др. Ратификация указанных документов, явилась бы позитивным шагом для интеграции России в международное сообщество.

В современных условиях огромное значение приобретает создание правовой базы для беспрепятственной реализации работниками-мигрантами своих трудовых и социальных прав, разработка системы их социальной защиты. В этом направлении предпринимаются определенные шаги; в частности, приняты: ФЗ от 25 июля 2002 г. "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", ФЗ от 31 декабря 2001 г. "О внесении дополнений и изменений в Налоговый кодекс Российской Федерации и в некоторые законодательные акты Российской Федерации о налогах и сборах", Постановление Правительства РФ от 24 марта 2003 г. «О порядке представления гарантий материального, медицинского и жилищного обеспечения иностранных граждан и лиц без гражданства на период их пребывания в Российской Федерации»1; заключены двусторонние и многосторонние соглашения о трудовой миграции.

Несмотря на многогранность проблем, возникающих в этой области отношений, в юридической и экономической литературе они освещены недостаточно, особенно если учесть изменения законодательства 2001-2004 годов.

Цель и задачи исследования. Цель исследования состоит в комплексном изучении социальных и трудовых прав работников-мигрантов и разработке на этой основе предложений по совершенствованию российского законодательства.

Поставленная цель обуславливает необходимость решения в процессе научного анализа следующих задач:

1. Конкретизировать общетеоретические аспекты социальных прав человека применительно к субъектам внешней трудовой миграции.

2. Уточнить круг субъектов внешней трудовой миграции.

3. Определить место социальных прав работников-мигрантов в общей системе прав человека. Конкретизировать их понятие с учетом круга субъектов внешней трудовой миграции.

1 См.: Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" // СЗ РФ от 29 июля 2002 г., № 30, ст. 3032; Федеральный закон от 31 декабря 2001 г. № 198-ФЗ "О внесении дополнений и изменений в Налоговый кодекс Российской Федерации и в некоторые законодательные акты Российской Федерации о налогах и сборах" // СЗ РФ от 7 января 2002 г., № 1, ст. 4; Постановление Правительства РФ от 24 марта 2003 г. № 167 «О порядке представления гарантий материального, медицинского и жилищного обеспечения иностранных граждан и лиц бе? гражданства на период их пребывания в Российской Федерации» // Российская газета от 27 марта 2003 г., № 57.

4. Исследовать содержание социальных и трудовых прав работников-мигрантов и сформулировать их определения.

5. Проанализировать важнейшие международные и российские источники для составления каталога основных трудовых и социальных прав работников-мигрантов.

6. Изучить процедуру и особенности трудоустройства субъектов внешней трудовой миграции, установленные как международными актами, так и законодательством РФ.

7. Произвести оценку международно-правовых актов о социальных и трудовых правах работников-мигрантов, в целях выявления возможности их инкорпорации в российское законодательство.

8. Рассмотреть особенности реализации работниками-мигрантами важнейших трудовых прав в целях устранения пробелов в действующем законодательстве.

9. Исследовать механизмы сохранения приобретенных и приобретаемых прав в области социального обеспечения и разработать предложения по совершенствованию российского законодательства.

Объектом исследования выступают отношения, возникающие в связи с осуществлением работниками-мигрантами трудовых и социальных прав на территории Российской Федерации.

Методологическая основа диссертационного исследования. Соискатель использовал общенаучные методы познания - логический, системно-структурный, сравнительно-правовой, конкретно-социологический и формально-юридический. Положения и выводы, содержащиеся в диссертации, основаны на изучении источников международного трудового права и права социального обеспечения, российского конституционного, административного, финансового и трудового права, а также права социального обеспечения.

При изучении содержания трудовых и социальных прав работников-мигрантов автор основывался на достижениях российской науки в области общей теории права и прав человека, изложенных в трудах Александрова Н.Г., Алексеева С.С., Авакьяна С.А., Баглая М.В., Витрука Н.В., Воеводина Л.Д.,

Иваненко В.А., Иваненко B.C., Козлова А.Е., Колюшина Е.И., Лукашевой Е.А., Марченко М.Н., Михайловской И.Б., Новгородцева П.И., Покровского И.А., Путило Н.В. и др.

Базу для исследования составили также труды специалистов в области международного права, трудового права и права социального обеспечения Аметистова Э.М., Андреева B.C., Батыгина К.С., Виноградовой Е.В., Глазырина В.В., Гусова К.Н., Давлетгильдеева Р.Ш., Загорулько Е.П., Захарова M.J1., Жильцовой Ю.В., Иванова С.А., Ивановой Р.И., Игнатенко Г.В., Карташкина В.А., Киселева И.Я., Крылова К.Д., Лившица Р.З., Лукашука И.И., Мачульской Е.Е., Миронова В.К., Пашерстника А.Е., Скобелкина В.И., Толкуновой В.И., Тучковой Э.Г., Усенина В.И., Шаманаевой Р.И. и др.

Эмпирическую основу исследования составили данные социологических исследований, основанные на экспертных оценках более пятидесяти экспертов, проводивших экспертизу степени тяжести вреда, ричиненному здоровью работников-мигрантов в процессе трудовой деятельности в России. Соискателем использован метод непосредственного наблюдения (в том числе включенного) за нарушениями работодателями социальных и трудовых прав работников-мигрантов.

Теоретическую и информационную основу исследования составили монографии, иные научные труды по вопросам социальных прав и международного труда представителей отечественной и зарубежной юриспруденции.

Нормативной базой исследования являются международно-правовые акты, Конституция РФ, Трудовой кодекс РФ и иные нормативно-правовые акты.

Научная новизна и положения, выносимые на защиту. В диссертации исследованы особенности регулирования труда и социального обеспечения работников-мигрантов с учетом новейшего законодательства. Проведенный анализ позволил обосновать следующие основные положения, выносимые на защиту и предложения по совершенствованию действующего законодательства:

- на основе обобщения общетеоретических аспектов концепции социальных прав человека сформулировано понятие социальных прав применительно к субъектам внешней трудовой миграции;

- предложено ввести в отечественной законодательство понятие «работник-мигрант» для обозначения иностранных граждан и лиц без гражданства, работающих в РФ по трудовому договору. Целесообразность этого связана с необходимостью проведения четкого разграничения с международно-правовым понятием «трудящийся-мигрант» и понятием «иностранный работник», используемым в ФЗ от 25.07.2002 «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»;

- уточнение круга субъектов внешней трудовой миграции позволило автору разграничить и обосновать термины «трудовые права» и «социальные права» работников-мигрантов в узком смысле;

- по способу реализации трудовые права работников-мигрантов разделены на коллективные и индивидуальные. Особое внимание уделено праву работников-мигрантов свободно создавать и вступать в профсоюзы в целях защиты своих прав. Фактическую реализацию это право получило лишь в конце 2003 г., когда Управлением Министерства юстиции РФ по Республике Карелия был зарегистрирован Межрегиональный профсоюз мигрантов и наемных работников. По мнению соискателя, органы службы занятости и органы миграционной службы МВД РФ при выдаче разрешений на работу обязаны информировать работников-мигрантов о существовании указанного профсоюза и целях его деятельности, сообщать адреса и телефоны его территориальных отделений. Автор разделяет инициативу профсоюза о создании специализированной биржи труда для работников мигрантов; изучение материалов проверок, осуществленных органами миграционной службы МВД РФ, позволило выявить наиболее распространенные нарушения действующего законодательства о трудоустройстве работников-мигрантов. Для искоренения нарушений необходим комплексный подход. Помимо штрафных санкций целесообразно применять и другие меры воздействия вплоть до ликвидации организации. Следует также широко использовать возможности профсоюзов и других общественных организаций, а также международных организаций (MOM, МОТ и др.);

- в современной российской действительности сложилась практика подмены трудового договора гражданско-правовым, так как это позволяет экономить значительные средства на уплате единого социального налога (ЕСН) и страховых взносов. По мнению соискателя, органам федеральной инспекции труда и профсоюзам следует занять активную позицию по борьбе с уклонениями от внесения указанных платежей. Так, по материалам проверок органов федеральной . инспекции труда профсоюзы могут инициировать рассмотрение дел судах и защищать интересы работников-мигрантов в ходе судебного разбирательства;

- анализ содержания трудовых договоров позволил выявить ряд неоправданных ограничений прав работников-мигрантов. В частности, российское законодательство запрещает любые переводы работников-мигрантов. Вместе с тем, работник-мигрант может получить новую профессию, организация-работодатель может изменить местоположение (например, перевести производство в другую местность) и т.п. Отказывать работникам-мигрантам в продолжение трудовых отношений в указанных случаях нет оснований, при условии, что рабочие места не могут быть замещены российскими гражданами;

- сравнение пенсионного законодательства стран СНГ свидетельствует о существенных различиях. В связи с этим весьма актуальной является задача разработки и закрепления в российском законодательстве координационных механизмов, аналогичны тем, которые предусмотрены Конвенцией МОТ №157 1982 г. об установлении международной системы сохранения прав в области социального обеспечения и Соглашением о партнерстве и сотрудничестве между Россией и Европейскими Сообществами и их государствами-членами от

24.06.1994. С 01.01.2003 работодатели обязаны открывать в Пенсионном Фонде РФ индивидуальный лицевой счет (ИЛС) на каждого работника- мигранта и переводить на него ту часть ЕСН, которая не подлежит перечислению в федеральный бюджет. Кроме того, эти средства могут перечисляться в страну, по законодательству которой будет назначаться и выплачиваться трудовая пенсия. Соискатель полагает, что ПФР должен активизировать работу по открытию ИЛС работникам-мигрантам. Необходимую для этого информацию он может получить у органов миграционной службы. За необоснованный отказ в открытии ИЛС к ПФР должны применяться финансовые санкции в виде штрафа, который должен быть предусмотрен законодательством. Соискатель предлагает внести необходимые изменения в Налоговый кодекс РФ, ФЗ от 15.12.2001 «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» и другие нормативно-правовые акты;

- за 2003 г. Государственной инспекцией труда по г. Москве рассмотрела 25 несчастных случаев, происшедших с работниками-мигрантами. Во всех случаях вина работников отсутствовала. Однако страховое возмещение по ФЗ от 27.07.1998 никто из них не получил, так как не уплачивались взносы в Фонд социального страхования, либо работники не имели разрешений на занятие трудовой деятельностью. При таких условиях возмещение вреда, причиненного здоровью, должно производится на основании норм гражданского права. Однако никто из пострадавших в суд не обращался из-за незнания законодательства и отсутствия правовой помощи. ФСС следует усилить контроль за соблюдением действующего законодательства, привлекать работодателей к ответственности за неуплату взносов, разъяснять пострадавшим их права и оказывать правовую помощь при обращении в суд. Условие об обязанности работодателя платить взносы на страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний должны содержаться в каждом трудовом договоре с работником-мигрантом.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования заключается в комплексном изучении природы и содержания социальных и трудовых прав работников-мигрантов. Полученные соискателем результаты расширяют и углубляют представления о характере и сущности социальных и трудовых прав работников—мигрантов. Содержащаяся в работе информация имеет познавательное значение и может оказать практическую помощь должностным лицам, работодателям и работникам.

Выводы и предложения соискателя могут быть использованы при разработке миграционной, социальной и экономической политики России, подготовке законодательных и иных нормативно-правовых актов как федерального, так и регионального уровня.

Апробация материалов исследования. Диссертация подготовлена на кафедре трудового права МГУ им. М.В. Ломоносова, где проведено ее обсуждение и рецензирование. Ряд положений были представлены автором на Общероссийской научно-практической конференции «Юридическая наука и практика России: итоги и перспективы развития», проходившей в МГУ им. М.В. Ломоносова 19-20 декабря 2002г. Основные теоретические выводы, содержащиеся в диссертации, отражены в опубликованных работах.

Структура и объем диссертации определены целями, задачами и логикой исследования. Работа состоит из введения, трех глав, восьми параграфов, заключения, библиографического списка и приложений.

## Заключение диссертации по теме "Трудовое право; право социального обеспечения", Асриян, Борис Андреевич

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Глобализация социально-экономических отношений, усиление взаимосвязи и взаимозависимости между странами и регионами, международное разделение труда обусловливают развитие процесса внешней трудовой миграции. Доминирующим мотивом для трудоустройства за рубежом остается желание повысить личное и семейное благосостояние.

Трудящиеся-мигранты должны пользоваться всем спектром социальных прав человека, установленных международными актами. Но на сегодняшний день не выработано общепринятого понятия «социальные права человека». В работах по общей теории права, по конституционному и международному праву они анализируются в качестве социально-экономических либо «экономических, социальных и культурных прав».

Обобщив общетеоретические аспекты концепции социальных прав человека, можно конкретизировать понятие социальных прав применительно к субъектам внешней трудовой миграции. Социальные права субъектов внешней трудовой миграции — это признанные международным сообществом и гарантированные государством возможности, предоставляемые иностранцам и лицам без гражданства в социально-трудовой сфере на условиях равноправия с гражданами государства, в котором осуществляется их трудовая деятельность.

В доктрине международного права нет единой точки зрения на термин «трудящийся-мигрант». Проведенный анализ международных актов позволяет сделать вывод об отсутствии единообразного применения термина «трудящийся-мигрант». Во внутреннем законодательстве России понятие «трудящийся-мигрант» не употребляется. В нормативных правовых актах, регулирующих вопросы выдачи и получения разрешений для трудоустройства, эта категория лиц обозначается терминами «иностранная рабочая сила», «иностранный гражданин».

Российские законодатели отказались от заимствования общепринятого в международном трудовом праве термина «трудящийся-мигрант». В то же время термин «иностранный работник» может иметь широкое и узкое толкование. Для изучения собственно трудовых прав это понятие в работе используется в узком смысле. Оно охватывает только иностранныхграждан и лиц без гражданства (апатридов), работающих в РФ по трудовому договору. В диссертации использован термин «работники-мигранты», который предложено ввести в отечественное законодательство в целях разграничения с международно-правовым понятием «трудящийся-мигрант» и понятием «иностранный работник», закрепленном в ФЗ от 25.07.2002.

Трудовые права работников-мигрантов - это признанные международным сообществом и гарантированные государством возможности, предоставляемые иностранцам и лицам без гражданства в связи с работой по трудовому договору на основании разрешения компетентного государственного органа.

В настоящей работе социальные права исследуются в узком смысле. Они представляют собой меры социальной защиты лиц, пострадавших в результате наступления социального риска.

Сделан вывод о том, что круг субъектов внешней трудовой миграции, являющихся носителями трудовых и социальных прав в их узком понимании, не совпадает. Поэтому при анализе конкретных прав необходимо их обязательное уточнение. В работе поставлена задача изучения социальных прав только работников-мигрантов. Исходя из этой задачи сформулировано следующее определение. Социальные права работников-мигрантов - это признанные международным сообществом и гарантированные государством возможности иностранцев и лиц без гражданства получать при наступлении социального страхового риска пенсии и пособия в качестве частичной компенсации утраченного заработка, а также медицинские и социальные услуги.

Состав социальных и трудовых прав человека не одинаков в актах разных международных организаций, двусторонних договорах и национальном законодательстве РФ. Однако простое перечисление социальных прав не является перспективным направлением исследования, поскольку не существует пределов для уточнения и конкретизации этого перечня. Более плодотворной представляется классификация социальных прав с использованием определенных критериев.

По способу реализации трудовые права работников-мигрантов можно разделить на коллективные и индивидуальные.

В зависимости от особенностей субъектов (физических лиц) социальные права в узком смысле можно группировать на права, принадлежащие самому мигранту и права, принадлежащие членам его семьи. В частности, ребенок трудящегося-мигранта обладает равным с гражданами государства трудоустройства правом на образование, а также на получение социальных пособий.

С учетом объектов их можно разделять на социальные выплаты (пенсии, пособия, компенсации и т.п.) и услуги (медицинские и социальные).

В отличие от трудовых прав социальные права в узком смысле по способу реализации могут быть только индивидуальными. К социальным правам работников-мигрантов соискатель относит:

-право на социальное страхование;

- право на социальное обеспечение;

- право на медицинское и социальное обслуживание.

Проведенный соискателем анализ позволяет сделать вывод о том, что процедура трудоустройства работников-мигрантов, установленная российским законодательством, в целом соответствует международным требованиям. Наиболее частыми нарушениями законодательства о порядке привлечения и использования в РФ иностранной рабочей силы заключаются:

- в приеме работников-мигрантов на работу без оформления разрешений;

- превышение сроков работы без продления разрешений;

- использование разрешений, выданных на другую организацию;

- несвоевременное внесение сумм, необходимых для выезда работника-мигранта за пределы РФ и др.

Для искоренения указанных нарушений, помимо штрафных санкций, следует применять и другие меры воздействия (например, лишения права заниматься определенной деятельностью), а также широко использовать возможности профсоюзов, международных организаций (MOM, МОТ и др.).

При осуществлении трудовой деятельности на территории РФ работники-мигранты пользуются такими же правами, как и российские граждане, включая гарантии при приеме на работу.

Российское законодательство содержит ряд запретов на трудовую деятельность иностранных граждан, которые в полной мере касаются работников-мигрантов и основаны на Конвенции МОТ № 143 1975г.

Международные правовые акты государств-участников СНГ и двусторонние договоры РФ исключают возможность приема на работу законных работников-мигрантов без оформления письменного трудового договора, который должен быть заключен на государственном языке страны трудоустройства и русском языке. Обобщение практики заключения трудовых договоров с мигрантами в России позволило соискателю сделать вывод, что у 40 % мигрантов второй экземпляр трудового договора отсутствовал.

Кроме того, в современной российской действительности сложилась практика подмены трудового договора гражданско-правовым. Такая практика и сегодня сохраняет свою привлекательность для работодателей, т.к. позволяет экономить средства по уплате единого социального налога (ЕСН), не платить обязательных взносов на страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, расторгать договоры с исполнителями работ без предоставления им гарантий, установленных трудовым законодательством.

Соискатель полагает, что законным работникам-мигрантам в таких случаях следует более активно обращаться в суд для защиты своих прав. Профсоюзы должны принимать самое активное участие в таких судебных процессах. Кроме того, они могут инициировать рассмотрение указанных дел в судах, как по обращению работников-мигрантов, так и по материалам проверок органов федеральной инспекции труда.

Российское законодательство исключает всякий перевод работников-мигрантов на другую работу. С одной стороны, это вполне оправдано, т.к. создает для работников-мигрантов дополнительные гарантии стабильности трудовых отношений. С другой стороны, не совсем ясно, как должен решаться вопрос при получении работником-мигрантом новой профессии на том же предприятии. Смены работодателя и передачи разрешения в данном случае не происходит. Но законодательство РФ такой перевод не допускает, поскольку в разрешении на работу, выдаваемом МВД РФ, указывается профессия работника.

Двусторонние договоры РФ могут предусматривать перевод работника к другому работодателю, т.е. изменение места работы, при условии письменного согласия работника. ' Такие договоры служат правовой базой для индивидуальных трудовых договоров с работниками-мигрантами, являющимися гражданами соответствующих государств (например, Соглашениемежду Правительством РФ и Правительством Киргизской Республики о трудовой деятельности и социальной защите трудящихся-мигрантов от 28.03.1996).

Временно проживающий в РФ иностранный гражданин не вправе осуществлять трудовую деятельность вне пределов субъекта РФ, на территории которого ему разрешено временное проживание (п.5 ст.13 ФЗ от 25.07.2002). Следовательно, не допускается перевод работника-мигранта в другое структурное подразделение или филиал одной и той же организации, но расположенный в другом субъекте РФ. Представляется, что это существенно ущемляет права работника-мигранта. По мнению соискателя, в российское законодательство целесообразно внести норму, разрешающую перевод работника-мигранта на работу в другую местность вместе с работодателем, при условии, что соответствующие рабочие места не могут быть заняты российскими гражданами.

Отсутствие разрешения на работу является основанием для прекращения трудового договора по ст. 84 ТК РФ. Поскольку обязанности по оформлению разрешений лежат на работодателе, а вины работников-мигрантов в данном случае нет, то им должно выплачиваться выходное пособие в размере среднемесячного заработка.

Самым распространенным основанием прекращения трудового договора с работником-мигрантом служит истечение его срока.

К наиболее типичным основаниям досрочного расторжения трудового договора с работником-мигрантом относятся:

- невыполнение одной из сторон принятых на себя обязательств,

- болезнь или инвалидность, препятствующие выполнению трудовых функций,

- ликвидация организации и другие.

Досрочное расторжение трудового договора возможно при аннулировании разрешения на привлечение и использование иностранной рабочей силы. Если вины работника-мигранта в этом нет, то ему должны выплачиваться соответствующие компенсации и возмещаться расходы на возвращение в страну гражданства или постоянного местожительства.

По мнению соискателя, целесообразно внести в российское законодательство норму, разрешающую работнику-мигранту продолжить свою трудовую деятельность на территории РФ в пределах срока действия разрешения, если увольнение происходит по независящим от него причинам.

В целях защиты прав работников-мигрантов Министерству здравоохранения и социального развития РФ было весьма желательно разработать типовую форму трудового договора с работником-мигрантом. Вариант типового трудового договора является приложением к настоящей работе.

Миграция трудящихся приводит к возникновению ряда проблем в области социального обеспечения, требующих межгосударственного регулирования.

На рубеже XX века во всех странах СНГ были проведены пенсионные реформы. Во многих странах СНГ осуществлено повышение пенсионного возраста. В Казахстане, Кыргызстане, Молдове он составляет 65 лет (муж.) и 60 лет (жен.), в Таджикистане - 60 лет для мужчин и женщин, в Армении - 65 лет для мужчин и женщин. Прежний пенсионный возраст — 60 лет (муж.) и 55 лет (жен.) сохранен только в Беларуси, России, Узбекистане и Украине.93

Существенные изменения претерпели и формулы расчета пенсий. В Армении и Кыргызстане трудовые пенсии складываются из двух частей — базовой и страховой, а в России к ним прибавляется еще и накопительная.

В связи с этим весьма актуальной является задача разработки и введения координационных механизмов, гарантирующих право на трудовую пенсию работникам-мигрантам, аналогичных тем, которые предусмотрены Конвенцией МОТ №157 1982 г. и Соглашением о партнерстве и сотрудничестве между Россией и Европейскими Сообществами и их государствами-членами от 24.06.1994.

С 01.01.2003 норм, определяющих особенности налогообложения единым социальным налогом выплат, производимых в пользу работников-мигрантов, в НК РФ не содержится. Поэтому их налогообложение должно производиться в общеустановленном порядке, если международными договорами РФ не установлены иные правила. Таким образом, в настоящее время работники-мигранты имеют право на все виды пенсий и пособий, финансируемых за счет ЕСН, наравне с гражданами России. По мнению соискателя, это означает, что с 01.01.2003 работодатели обязаны открыть в ПФР на каждого работника-мигранта индивидуальный лицевой счет (ИЛС) и перечислять на него ту часть ЕСН, которая не подлежит перечислению в федеральный бюджет. Отказ ПФР

Финансовое обеспечение пенсионных систем. Вып.11. Москва: Бюро МОТ. 2001. С.77-78. открыть ИЛС работнику-мигранту следует расценивать как нарушение действующего законодательства, который может быть обжалован в суд.

Средства, отраженные на ИЛС, могут служить источником финансирования пропорциональной части трудовой пенсии при ее исчислении по законодательству разных стран, либо могут перечисляться в страну, по законодательству которой будет назначаться и выплачиваться трудовая пенсия.

Кроме того, в целях приобретения права на пенсию работник-мигрант может перечислять страховые взносы в соответствующие учреждения страны своего гражданства или постоянного местожительства в добровольном порядке.

Анализ действующего законодательства и практики позволяет сделать следующий вывод: если работодатель уплачивал взносы на обязательное страхование работника-мигранта от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, что он обязан делать в соответствии с ФЗ от 24.07.1998, то установленные этим законом выплаты предоставляются из средств ФСС. Если взносы не уплачивались, то возмещение вреда, причиненного работнику-мигранту трудовым увечьем, осуществляется по нормам гражданского права.

Соискателем изучена практика возмещения вреда, причиненного работникам-мигрантам несчастными случаями на производстве. За 2003 г. государственная инспекция труда г. Москвы рассмотрела 25 таких случаев. Во всех случаях вина работников-мигрантов отсутствовала, но страхового возмещения никто из них не получил, т.к. работодатели не уплачивали страховых взносов в ФСС, либо работники не имели разрешений на занятие трудовой деятельностью. Как правило, обязанность работодателя уплачивать ЕСН в трудовых договорах с работниками-мигрантами не устанавливается, что является грубейшим нарушением действующего законодательства. По мнению соискателя, ФСС следует занять более активную позицию по защите прав пострадавших, а не ограничиваться ссылкой на неуплату взносов.

Социальную защиту работников-мигрантов нельзя ограничивать лишь пенсионным обеспечением и возмещением вреда за трудовое увечье или профессиональное заболевание. Важное значение имеет предоставление и других видов пособий. Так, в соответствии со ст.34 Хартии социальных прав и гарантий граждан Независимых Государств все лица наемного труда подлежат обязательному социальному страхованию. В случае болезни они должны получать пособия на условиях, предусмотренных национальным законодательством.

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь гарантируется работникам-мигрантам многими международными актами, в которых употребляется два термина — право на охрану здоровья и право на медицинскую помощь. Пункт 4 ст. 13 Хартии социальных прав и гарантий граждан СНГ устанавливает право на медицинскую помощь граждан, законнонаходящихся на территории одной из договаривающихся сторон, не проживая там постоянно. В эту категорию попадают работники-мигранты и члены их семей. Речь идет об оказании срочной медицинской помощи в экстренных случаях независимо от имеющихся местных или общенациональных ресурсов.

При оказании медицинской помощи должны соблюдаться положения Европейской Конвенции о социальной и медицинской помощи от 11.12.1953.

Государства СНГ обеспечивают потребности населения в медикаментах и предметах ухода за больными, сохраняют льготный порядок обеспечения лекарственными средствами и средствами протезирования инвалидов, участников Великой Отечественной войны и приравненных к ним категорий лиц, детей в возрасте до 3 лет, малоимущих, а также других категорий граждан в соответствии с национальным законодательством.

Женщина имеет право на бесплатное дородовое медобслуживание, акушерское обслуживание во время и после родов (ст.36 Хартии социальных прав).

В государствах СНГ действуют Соглашения — о сотрудничестве в области охраны здоровья населения от 26.06.199294 и об оказании медицинской помощи от 27.03.1997.95

94 Бюллетень международных договоров № 6, 1993.

Согласно Соглашению от 26.06.1992 стороны обязуются оказывать экстренную и неотложную медицинскую помощь гражданам государств-участников СНГ без взаимных компенсаций затрат, а плановую медицинскую помощь по направлению органов и учреждений здравоохранения - с возмещением фактических затрат направляющей стороной, либо на условиях, предусмотренных специальными двусторонними договорами.

Обязательное медицинское страхование иностранных граждан, занимающихся трудовой деятельностью в РФ, и выдача им полисов ОМС осуществляется наравне с российскими гражданами, работающими по трудовому договору. Срок действия полиса ОМС определяется сроком действия трудового договора, заключенного с иностранным гражданином или лицом без гражданства.

Работодатель, уплачивающий ЕНС на обязательное медицинское страхование, должен представить страховой медицинской организации список иностранных граждан с указанием сроков действия их трудовых договоров. На основании этого списка страховая медицинская организация выдает иностранным гражданам и лицам без гражданства страховые медицинские полисы.

95 Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество», № 2, 1997.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ

## Список литературы диссертационного исследования кандидат юридических наук Асриян, Борис Андреевич, 2004 год

1. Авакьян А. Россия: гражданство, иностранцы, внешняя миграция. - СПб.: «Юридический центр Пресс». 2003. — 643 с.

2. Аметистов Э.М. Факторы имплементации норм международного права (на примере международных норм о труде): Автореф. дис. ... док. юрид. наук -М., 1984.-29 с.

3. Андреев B.C. Трудовое право. М. 1978. 208 с.

4. Арутюнов М.Г. Проблема беженцев и вынужденных переселенцев в России // Международное содействие реформам в России: Материалы Учредительной конференции Неправительственного совета взаимодействия. -М., 1992.-С.99-107.

5. Архипов В.Я. Международная миграция рабочей силы в Азии (70-80-е годы). - М.: Институт востоковедения РАН. - 102 с.

6. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., 1998. 216 с.

7. Баглай М.В., Лейбо Ю.И., Энтин Л.М. Конституционное право зарубежных стран. М., 2003. 832 с.

8. Балацкий Е.В. Внешняя трудовая миграция и российский рынок труда // Проблемы теории и практики управления. — 1995. — № 6. — 86-89.

9. Балацкий Е.В. Государственное регулирование импорта рабочей силы // Мировая экономика и международные отношения. — 1994. — № 7. — 136-146.

10. Баринова Н.М. Трудовая миграция на Дальнем Востоке // Экономист. — 1997. — № 3 . —С.73-79.

11. Батыгин К.С. Социальное страхование и охрана здоровья трудящихся: учебное пособие для высш. профсоюз, школ. М. Профиздат. 1989. 224с.

12. Богатырев В.А., Голубев П.В., Аксиньин В.Б. Современные тенденции миграции рабочей силы // Рынок. Предпринимательство. Качество. - Н . Новгород, 1996. - 26-28.

13. Бойко С В . Административно-правровой статус иностранных граждан и лиц без гражданства: Атоввтореф. Дис. ... канд. юрид. наук / Санкт-Петербургский университет МВД России. - -Пб., 2003. - 20. с.

14. Бубнова Е.М. Внешняя миграция в России и СССР // Миграция населения/ Институт социально-экономических проблем народонаселения РАН.-М. , 1992.-С. 145-162.

15. Вечканов Г.С. Миграция населения как фактор формирования трудовых ресурсов // Проблемы трудовых ресурсов России: (Соц.-экон. исслед.). - СПб., 1995.-С.73-100.

16. Виноградова Е.В. Государственное регулирование трудовой эмиграции: Автореф. дис. ... канд. экон. наук / Ин-т соц.-экон. пробл. народонаселения РАН.-М., 1996.-17 с.

17. Волков В.А. Внешняя трудовая миграция в России. Дис. на соискание уч.степ. к.э.н. М., 2001. 15-18.

18. Волох В.А. Миграционная политика России и пути ее реализации // Международная научно-практическая конференция "Социально-экономические аспекты миграции в современной России", 17 декабря 1996 г. (Доклад и -тезисы докладов). - М,, 1997. - 7-17.

19. Воробьева О. Вынужденная миграция в России // Миграция.- 1997. № 1.- 4-6.

20. Галецкая Р. Международная научно-практическая конференция «Социально-экономические аспекты миграции в современной России» // Миграция. - № 1. - 25.

21. Гельбрас В.Г. Россия и Китай: вопросы собирания геополитических пространств // Полис. - 1995. — № 6. — 32-54.

22. Глазырин В. В. Труд иностранцев в России. Правовое положение иностранных граждан в трудовых отношениях в России. - М., 1997. 75

23. Глущенко Г. Государственная политика в области трудовой миграции // Внешняя торговля. — 1995. № 1. -С.33-36.

24. Гусов К.Н., Толкунова В.Н. Трудовое право России. - М. Проспект. 2004. 496с.

25. Гусов К.Н. Право социального обеспечения России. — М. Проспект. 2004. 487с.

26. Давлетгильдеев Р.Ш. Международно-правовое сотрудничество государств участников Содружества Независимых Государств в области труда и социального обеспечения. Автореф. дис. канд. юрид. наук/Казань 1998, - 28 с.

27. Дадаев О. К проблеме внешней миграции // Человек и труд. — 1996. — №9. 18-19.

28. Дивеева Н.И. Договорные основы трудового права России. Барнаул, 1999. 29-30.

29. Ентяков В.Г. Внешняя трудовая миграция: состояние и перспективы // Человек и труд. — 1996. — № 12. — 38-40.

30. Жильцова Ю.В. Правовое регулирование трудовых отношений работников-мигрантов: Автореф. дис. . . канд. юрид. наук / Уральская государственная юридическая академия. - Екатеринбург, 2002. - 26 с.

31. Загорулько Е.П. Международно-правовое регулирование вопросов трудовой миграции: Дис. ... канд. юрид. наук / Московская государственная юридическая академия. — М, 1998. - 140 с.

32. Захаров М.Л., Тучкова Э.Г. Право социального обеспечения России. - М, БЕК. 2001. 576с.

33. Иваненко В.А., Иваненко B.C. Социальные права человека и социальные обязанности государства: международные и конституционные правовые аспекты. - СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2003. - 404 с.

34. Иванов А. Применение конвенций МОТ в России в переходный период. Некоторые проблемы. // Государство и право. 1994. №8-9.

35. Ионцев В., Каменский А., Ким Ионг Иль. Р1ностранные рабочие в России// Человек и труд. — 1995. — № 12. - 49-51.

36. Исторический опыт регулирования миграции населения в России / Л.Л.Рыбаковский, А.Г.Гришанова, Н.И.Кожевникова, Н.В.Тарасова; под.ред. Л.Л.Рыбаковского, Институт социально-политических исследований РАН. — М., 1994.-59 с.

37. Казаков А. Трудовая миграция — принципиальные подходы и реальные возможности // Внешняя торговля. — 1993. — № 3. 8-10.

38. Каменский А. Женская трудовая миграция // Человек и труд. - М., 1994. - №12.-С.54-55.

39. Каменский А.Н. Проблемы международного трудового обмена и Россия, - Москва. 1999. 53.

40. Касавин И.Т. «Человек мигрирующий»: онтология пути и местности // Вопросы философии. - № 7. - 74-84.

41. Киреев А.П. Международная миграция рабочей силы // Киреев А.П. Международная экономика. Часть 1. - М. - 321-340.

42. Киреев А.П. Международная экономика. В 2-х ч. ч.1. Международная микроэкономика: движение товаров и факторов производства. М.: Международные отношения, 1998. 329.

43. Кириллова Е. Временная рабочая сила из бывших республик СССР в России // Мир России = Universe of Russia. - М., 1997. - Т. 6, № 4. - 35-37.

44. Кириллова Е.К. Временная трудовая миграция из Украины в Россию // Проблемы прогнозирования. — 1996. —^№ 6. — 97-106.

46. Кириллова Е.К., Тинги А. Представляют ли угрозу для российского рынка труда украинские гастарбайтеры? // Человек и труд. — 1996. — № 9. 20-21,

47. Кирилов Ф.О. О порядке уплаты работодателями страховых взносов в государственные социальные внебюджетные фонды за иностранных граждан / «Финансовая газета», № 51, декабрь 1999 г.

48. Киселев И.Я. Международный труд. М., 1997.

49. Киселев И.Я. Зарубежное трудовое право: учебник для ВУЗов. М., 2000.

50. Китова Г.А., Кузнецова Т.Е., Кузнецов Б.В. Мобильность научных кадров в России: масштаб, структура, последствия // Проблемы прогнозирования. — 1995. — № 4. - 41-56; № 5. - 48-62.

51. Козлов А.Е. Социальная политика: конституционно-правовые проблемы. М., 1990. 84.

52. Колюшин Е.И. Конституционное (государственное) право России. М., 1999.С.173.

53. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Ю.М.Козлова. - Юристъ. 2002.

54. Комментарий к Кодексу торгового мореплавания Российской Федерации/ Под ред. Г.Г.Иванова. - М.: Спарк, 2000. - 734 с.

55. Костюк Н.Н. Договор и его роль в формировании рыночной экономики в России // Государство и. право. 1993. № 6.

56. Красинец Е., Баринова Н. Трудовая миграция в Россию из стран ближнего зарубежья // Вопросы экономики. - М., 1996. - N 1. - 85-94.

57. Красинец Е.С. Международная миграция населения в России в условиях перехода к рынку // Институт социально-экономических проблем народонаселения РАН. — М.; Наука, 1997. — 191 с.

58. Красинец Е.С, Баринова Н.М. Гастарбайтеры в России // Социологические исследования — 1996. — № 3. — 65-71.

59. Красинец Е.С., Баринова Н.М. Особенности миграционных процессов в России // Экономист. - 1997. — № 5. - 79-85.

60. Крестовский А. Новости Санкт-Петербурга. № 18 (542) от 08 мая 2002 г. МВД и незаконные мигранты. Из выступления Б. Грызлова на совещании в. МВД.

61. Курдюмов Н.В. На работу за фаницу // Человек и труд. — 1993. — № 5-6. 34-38.

62. Лившиц Р.З. Теория права. Учебник. 2-е издание. - М. БЕК. 2001. 224с.

63. Лукашук И.И. Форма международных договоров. - М., 2001. 111с.

64. Лушникова М.В., Лушников A.M. Курс трудового права: В 2 т. Т. 2 Трудовые права в системе прав человека. Индивидуальное трудовое право. -М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. - 608 с.

65. Малаха И. Межгосударственная миграция научных кадров: факторы, причины, последствия // Народонаселение: современное состояние и перспективы развития научного знания. - М., 1997. - 177-185.

66. Марченко М.Н. Теория государства и права. М., 1996. 236.

67. Мачульская Е.Е. Право социального обеспечения в условиях рыночной экономики: теория и практика правового регулирования. Автореф.дис.д.ю.н. М., 2000. С Ю .

68. Мачульская Е.Е., Горбачева Ж.А. Право социального обеспечения. М., 2000. 259.

69. Михайлов В.А. Концепция национальной политики - не панацея // Федерация и народы России: Информ.бюл. Миннаца России. - 1996. — № 3(8). -С.3-18.

70. Михайловская И.Б. и др. Права человека в массовом сознании. М., 1995. 25.

71. Мишина Е. , Скоробогатько О. Вынужденная миграция в цифрах // Миграция. - № 1. - 35.

72. Моисеенко В. Миграция населения в переписях России и СССР // Вопросы статистики. - № 3. - 30-37.

73. Морозова Г.Ф. Влияние миграции на формирование рынка труда // Социологические исследования. — 1993. — № 5. — 92-96.

74. Москвин Л., Потемкина О. Миграционные процессы в СНГ (тенденции развития, проблемы, перспективы) // Социально-политический журнал. 1995. — № I . e . 34-44'.

75. Некипелова Е. Эмиграция и «утечка умов» в зеркале статистики // Вопросы статистики. - 1995. — № 3. - 90-94.

76. Новгородцев П.И. Право на достойное человеческое существование. СПб. 1911.

77. Основы внешнеэкономических знаний / Под ред. И. Фаминского. М. 1994. 102

78. ПанинаА.Б. Трудовое право. М.гИМЦГУК МВД России. 2002 . - 360 с.

79. Перевединцев В.И. Миграция населения СНГ: опыт прогноза // Полис. - 1993. — № 2 . - С . 69-79.

80. Плетнев Э.П. Международная миграция рабочей силы в капиталистической системе мирового хозяйства - М., 1962. 45.

81. Покровский И.А. Право на существование. СПб. 1911. 36.

82. Потапов Л.И. Трудовой договор - основа регулирования трудовых правоотношений // Соц. защита. 1998. № 8.

83. Права человека как фактор стратегии устойчивого развития / Отв. ред. Е.А. Лукашева. - М., 2000. 120.

84. Привалова СВ. Методы правового регулирования трудовых отношений: Автореф. дис . . . канд. юрид. наук / Московская государственная юридическая академия. - М, 2001. - 30 с.

85. Прокофьев Ю. Внешняя трудовая миграция в России // Миграция. — 1997. - № 2 . - С . 12-14.

87. Рожников Л.В. Некоторые вопросы специальной трудовой правосубъектности иностранных работников // Комментарий к Трудовому Кодексу РФ (Коршунов Ю.Н., Коршунова Т.Ю., Кучма М.И., Шеломов Б.А.) -Спарк, 2002 г.

88. Руденко Г.Г. О влиянии миграционных процессов на коньюктуру рынка труда // Изв. Акад. труда и занятости. - Ижевск, 1998. - N 3/4. - 137-140.

89. Скобелкин В.Н. Право на труд в Конституции РФ // Вест. ОмГУ. 1996. Вып. 1.

90. Современная миграция населения / Под ред. Л.Л.Рыбаковского; Институт социально-политических исследований РАН. - М., 1993. - 186 с.

91. Степанов Ю. Утечка мозгов // Деловые люди. - 2000. - № 108. - 12-14.

92. Стокер-П. Работа иностранцев: обзор международной миграции рабочей силы. М., 1996. Изд-во «Академия»// Федеральная миграционная служба. 131с.

93. Тихомиров М.Ю. (ред.). Трудовой договор: постатейный комментарий к разделу III Трудового кодекса Российской Федерации. М., 2002. 17.

94. Трофимов Е.А. Закономерности территориальной динамики рабочей силы рыночной экономики. — СПб., 1996. - 197 с.

95. Трубин В., Быкова Е. Внешняя трудовая миграция: международный опыт// Человек и труд. — 1993. — № 5-6, — 31-33.

96. Трубин В,В, Мифация и рынок труда в России // Общество и экономика. 1995.-№2.-С.32-49.

97. Труд, занятость, миграция: Дайджест российской прессы / государственная служба занятости. Департамент труда и занятости Правительства Москвы. - М., 1996. - 165 с. ЮО.Усенин В.И. Социальное партнерство или классовая борьба. М. 1968,

98. У шкал ов И, Процесс трудовой миграции: состояние и перспективы // Российский экономический журнал. — 1993. — № 2. — 41-48.

99. Халевинский И. Ждут ли нас на Западе? // Человек и труд. - 1993. — №7, -С.61-64, 103,Хапевинский И, Трудовая миграция: игра по правилам // Человек и труд, 1993, — № 9 , —С,18-22,

100. Хелтон А. Правовые аспекты предотвращения вынужденной миграции // Миграции в постсоветском пространстве: политическая стабильность и международное сотрудничество / Под ред. Д.Р.Азраэла, В.Мукомеля, Э.Паина. М., 1997.-С. 191-197.

101. Хохлов Е.Б. К понятию трудового договора // Управление персоналом 1999. №2. Юб.Цвылев Р.И. Международный рынок труда и Россия: Проблемы интеграции //Полис. — 1993. — № 1. 123-129.

102. Шестерякова И.В. Коллизионные вопросы труда по международному частному праву: Дис. ... канд. юрид, наук / Саратовская государственная академия права. — Саратов, 2000. — 186 с.

103. Шишков Ю. В. Европейская интеграция и СНГ: западный образец и его отражение в восточном зеркале // Развитие интеграционных процессов в Европе и Россия. - М., 1996. - 176 с. Нормативные акты

104. Всеобщая декларация прав человека 1948 г. Российская газета. 1995. 5 апреля.

105. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах человека 1966 г. Ведомости ВС СССР. 28 апреля 1976 г. N 17.

106. Конвенция ООН о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей 1990 г. Международное публичное право. Сборник документов. М., 1996.

107. Конвенция МОТ № 97 о трудящихся-мигрантах 1949 г. Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда 1919—1956. Женева: МБТ, 1991.

108. Конвенция МОТ №143 о злоупотреблениях в области миграции и об обеспечении трудящимся-мигрантам равенства возможностей и обращения 1975 г. Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда 1957-1990. Женева: МБТ, 1991.

109. Конвенция МОТ № 111 о дискриминации в области труда и занятости. 1958 г. Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда 1957-1990. Женева: МБТ, 1991.

110. Конвенция МОТ № 117 об основных целях и нормах социальной политики 1962г. Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда 1957-1990. Женева: МБТ, 1991.

111. Европейская Конвенция о социальной и медицинской помощи 1953 г. Международное публичное право. Сборник документов. М., 1996.

112. Европейская социальная хартия (пересмотренная) 1996г. Международное публичное право. Сборник документов. М., 1996.

113. Соглашение правительств государств СНГ о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты трудящихся-мигрантов 1994 г. Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество», № 3, 1994.

114. Конституция Российской Федерации, М., 1999.

115. Трудовой кодекс РФ. М., Проспект, 2003.

116. Налоговый кодекс РФ. М., Проспект. 2004.

117. Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22.07.1993. Ведомости СНД и ВС РФ, 19.08.1993, N 33, ст. 1318,

118. ФЗ от 25.07.2002 «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». Собрание законодательства РФ от 29 июля 2002 г., № 30, ст. 3032.

119. ФЗ от 16,07.1999 «Об основах обязательного социального страхования». Собрание законодательства РФ, 19.07.1999, N 29, ст. 3686.

120. ФЗ от 19.04.1991 «О занятости населения в Российской Федерации».- Собрание законодательства РФ, N 17,22,04.1996, ст. 1915.

121. ФЗ от 17.07.1999 «Об основах охраны труда в Российской Федерации». Собрание законодательства РФ, 19.07.1999, N 29, ст. 3702.

122. ФЗ от 24.07.1998 «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний». Собрание законодательства РФ, 03.08.1998, N 31, ст. 3803.

123. ФЗ от 15.12.2001 «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации». Собрание законодательства РФ, 17.12.2001, N 51, ст. 4832,

124. ФЗ от 01,04.1996 «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования». Собрание законодательства РФ, 29.10,2001, N 44, ст, 4149.

125. ФЗ от 28.06.1991 «О медицинском страховании граждан в Российской Федерации». Ведомости СНД и ВС РСФСР, 04.07.1991, N 27, ст. 920.

Для заказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>