

А. С. Дошанова

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРУДОВОЙ МИГРАЦИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

A. S. Dochshanova

CERTAIN ASPECTS OF LEGAL REGULATION OF LABOR MIGRATION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Работа посвящена отдельным правовым вопросам регулирования деятельности трудовых иммигрантов в Республике Казахстан. На основе сопоставительного анализа действующих законодательных норм выявлена действующая классификация трудовых иммигрантов. В частности, установлено соотношение правового статуса иностранных лиц, прибывающих для осуществления трудовой и предпринимательской деятельности. Установлено законодательное разграничение возрастных требований к трудовым иммигрантам. А также проведен сопоставительный анализ правового статуса трудовых иммигрантов и лиц, осуществляющих трудовую деятельность на дистанционной основе.

Ключевые слова: трудовая миграция, иностранный работник, бизнес-иммигрант, сезонный иностранный работник, трудовой иммигрант, дистанционная работа.

The article is devoted to certain legal issues of regulation of immigrant employment in the Republic of Kazakhstan. On the basis of the comparative analysis of existing legislation the current classification of labor immigrants is identified. In particular, the ratio of the legal status of foreign citizens arriving to perform labor and entrepreneurship is discovered. Legislative division on the basis of age requirements for labor immigrants is considered, as well as the comparative analysis of the legal status of labor immigrants and persons who work on a distant basis.

Keywords: labor migration, foreign worker, business immigrant, seasonal foreign worker, labor immigrant, distant work.

В условиях глобализации и расширения международного сотрудничества в различных направлениях особую актуальность приобретают вопросы движения человеческих ресурсов. Республика Казахстан в этом смысле является как «экспортирующей», так и «импортирующей» страной. Как отмечает Р. Абазов: «Есть несколько факторов, которые влияют на привлекательность Казахстана в глазах мигрантов. Во-первых, это структурные изменения в народном хозяйстве Казахстана и успешность развития новых конкурентоспособных секторов экономики. Во-вторых, структурные изменения на рынке труда и успешность в создании новых рабочих мест в «старой» и «новой» экономике. В-третьих, демографические тренды и уровень прироста населения в стране и в регионе» [1].

Есть у этой ситуации и обратная сторона. Учитывая тот факт, что требования для трудовых иммигрантов достаточно строгие, поток нелегальных мигрантов не позволяет оценить реальную ситуацию. В связи с этим законодательное обеспечение трудовой миграции требует тщательного анализа.

В соответствии с нормами Закона Республики Казахстан «О миграции населения» [3] под трудовой миграцией законодатель понимает временное перемещение физических лиц из других государств в Республику Казахстан и из Республики Казахстан, а также внутри государства для осуществления трудовой деятельности. Исходя из этого, можно выделить три категории трудовых мигрантов: из Республики Казахстан, в Республику Казахстан, внутри Республики Казахстан.



В данном случае особый интерес представляет миграция через территориальную границу, поскольку внутренняя миграция не осложнена требованиями пересечения государственной границы иностранцами и лицами без гражданства.

В соответствии с нормами ст. 3 Закона Республики Казахстан «О миграции населения» в зависимости от цели въезда на территорию Республики Казахстан и пребывания на территории Республики Казахстан различают следующие основные виды иммиграции:

- 1) с целью возвращения на историческую родину;
- 2) с целью воссоединения семьи;
- 3) с целью получения образования;
- 4) с целью осуществления трудовой деятельности;
- 5) по гуманитарным и политическим мотивам [3].

Данная классификация подтверждает наличие специального правового регулирования трудовой миграции. Вопрос возникает в другом. В этом же нормативном правовом акте предусмотрена классификация трудовых иммигрантов. Иммигранты, прибывающие с целью осуществления трудовой деятельности, делятся на следующие категории:

- 1) иностранные работники — иммигранты, прибывшие или привлекаемые работодателями для осуществления трудовой деятельности на территории Республики Казахстан;

- 2) бизнес-иммигранты — иммигранты, прибывшие с целью осуществления предпринимательской деятельности в соответствии с законодательством Республики Казахстан;

- 3) сезонные иностранные работники — иммигранты, привлекаемые на работу работодателями для выполнения сезонных работ, которые в силу климатических или иных природных условий выполняются в течение определенного периода (сезона), но не более одного года;

- 4) трудовые иммигранты — иммигранты, прибывшие в Республику Казахстан в качестве домашних работников с целью выполнения работ (оказания услуг) у работодателей — физических лиц в домашнем хозяйстве на основании разрешения трудовому иммигранту [3].

В качестве второй категории законодатель определяет субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, тем самым отождествляя два вида хозяйственной деятельности. Однако ст. 10 Гражданского кодекса Республики Казахстан предусматривает, что «Пред-

принимательство — это инициативная деятельность граждан и юридических лиц, независимо от формы собственности, направленная на получение чистого дохода путем удовлетворения спроса на товары (работы, услуги), основанная на праве частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения или оперативного управления государственным предприятием (государственное предпринимательство). Предпринимательская деятельность осуществляется от имени, за риск и под имущественную ответственность предпринимателя» [2]. Тогда как в ст. 1 Трудового кодекса Республики Казахстан говорится, что «трудовые отношения — отношения между работником и работодателем, возникающие для осуществления прав и обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством Республики Казахстан, трудовым, коллективным договорами» [6].

Различия между этими двумя видами деятельности очевидны. Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, является самостоятельным независимым субъектом. Работник же выполняет деятельность в соответствии с заданием работодателя. Определяющим признаком предпринимательской деятельности является направленность на получение чистого дохода с учетом затрат и обязательных платежей. А заработная плата — это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера. Более того, лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, в большинстве случаев выступает в роли работодателя, а не работника. Таким образом, более целесообразным было бы разграничить иммигрантов, осуществляющих трудовую деятельность, и бизнес-иммигрантов в целях избегания ошибочного представления о тождественности этих двух видов деятельности.

Законодательством Республики Казахстан предъявляются специальные требования к вышеперечисленным категориям иммигрантов. Следует отметить, что наименьший перечень требований предъявляется к сезонным работникам. Думается, что это связано с характером и длительностью трудовой деятельности.

Что касается генеральных требований, то к ним можно отнести следующее. Иммигранты, прибывающие с целью





осуществления трудовой деятельности, должны

- 1) быть совершеннолетними;
- 2) предъявить медицинскую справку, подтверждающую отсутствие заболеваний, препятствующих трудовой деятельности;

- 3) иметь медицинскую страховку.

Предъявить подтверждение своей платежеспособности, необходимой для выезда с территории Республики Казахстан по истечении срока действия разрешения на трудоустройство или привлечение иностранной рабочей силы работодателем, должны иммигранты за исключением бизнес-иммигрантов. А предъявить подтверждение наличия либо отсутствия судимости обязаны все, кроме сезонных работников.

Иностранные работники, прибывающие для самостоятельного трудоустройства или привлекаемые работодателями, обязаны также обладать образованием, квалификацией и опытом, необходимыми для выполнения предстоящей работы.

Бизнес-иммигранты для получения визы на въезд обязаны иметь опыт предпринимательской деятельности.

Трудовые иммигранты должны являться гражданами стран, с которыми Республикой Казахстан заключены соглашения о безвизовом порядке въезда и пребывания, предусматривающие возможность пребывания в Республике Казахстан без виз сроком не менее трех месяцев.

Спорными представляются требования, связанные с возрастом иммигрантов.

Нормами Закона Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан» [4] совершеннолетием признается достижение 18-летнего возраста. Статья 30 Трудового кодекса Республики Казахстан предусматривает, что заключение трудового договора допускается с гражданами, достигшими шестнадцатилетнего возраста [6]. В отдельных случаях допускается снижение возраста

трудовой правосубъектности. Что касается возрастных ограничений для предпринимателей, то в соответствии с законодательными требованиями возраст полной предпринимательской правоспособности устанавливается в 18 лет, с возможностью снижения возраста в отдельных случаях (неполная дееспособность лиц от 14 до 18 лет, эмансипация, вступление в брак). Соответственно, возраст трудовой правосубъектности для иммигрантов отличается от такового для граждан Республики Казахстан.

В соответствии с нормами Закона Республики Казахстан «О правовом положении иностранцев» в целях обеспечения реализации конституционного права граждан Республики Казахстан на свободу труда законодательными актами могут быть установлены ограничения по осуществлению трудовой деятельности иностранцев в Республике Казахстан [5]. Думается, что эти ограничения в числе прочего выражены в возрастном цензе.

Еще один вопрос, на котором хотелось бы заострить внимание, это соотношение правового статуса иммигрантов, осуществляющих трудовую деятельность, и лиц, занятых на дистанционной работе. В соответствии с нормами Трудового кодекса Республики Казахстан дистанционной работой является особая форма осуществления трудового процесса вне места расположения работодателя с применением в процессе работы информационных и коммуникационных технологий. Предположим, что в качестве такого работника привлекается иностранный гражданин, осуществляющий данную деятельность вне пределов Республики Казахстан. Исходя из норм миграционного законодательства, такой субъект иммигрантом считаться не будет, поскольку фактического въезда на территорию государства не было. Следовательно, предъявление вышеуказанных требований к таким лицам является спорным.

References

1. Abazov R. Kazakhstan ostro nuzhdaetsya v vysokokvalifitsirovannykh spetsialistakh, v tom chisle inostrannykh [Kazakhstan is in Urgent Need of Highly Qualified Specialists Including Foreign Specialists]. *BizMedia Tsentr delovoi zhurnalistiki*. URL: <http://bizmedia.kz/interview/664-doktor-rafic-abazov-kazakhstan-ostro-nuzhdaetsja.html>. (In Russ.)
2. Civil Code of the Republic of Kazakhstan (General Part) as of 27.12.1994. *Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan*. URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000_. (In Russ.)
3. Law of the Republic of Kazakhstan as of 22.07.2011 No. 477-IV On migration. *Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan*. URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000477>. (In Russ.)
4. Law of the Republic of Kazakhstan as of 8.08.2002 No. 345 On children rights in the Republic of Kazakhstan. *Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh*

aktov Respubliki Kazakhstan. URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z020000345_. (In Russ.)

5. Law of the Republic of Kazakhstan as of 19.06.1995 No. 2337 On legal status of foreigners. *Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan*. URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337_. (In Russ.)

ДОЩАНОВА Асель Сержановна, кандидат юридических наук, и. о. доцента кафедры гражданского права и гражданского процесса, трудового права Казахского национального университета имени Аль-Фараби. 050040, Республика Казахстан, г. Алматы, пр. Аль-Фараби, 71. E-mail: Assel.dos@yandex.kz

DOCHSHANOVA asel serzhanovna, Cand. Sc. Law, acting associate professor of the Department of Civil Law, Civil Proceedings, and Labor Law of Al-Farabi Kazakh National University. 71, Al-Farabi Ave., 050040, Almaty, Republic of Kazakhstan. E-mail: Assel.dos@yandex.kz

For citation: **A. S. Dochshanova**. Certain Aspects of Legal Regulation of Labor Migration in the Republic of Kazakhstan

Problemy prava (Issues of Law) founders journal № 5 (48). 2014. pp. 28–31.

