

КОНСУЛЬТАЦИИ ЭКСПЕРТОВ

КОНСУЛЬТАЦІЇ ЭКСПЕРТОВ



УВЕДОМЛЕНИЯ О ПЕРЕМЕЩЕНИЯХ ИНОСТРАНЦЕВ В КАЗАХСТАНЕ: ПРОСТЫЕ ПРАВИЛА – СЛОЖНЫЕ ВОПРОСЫ

Л. А. ЕМЕЛЬЯНОВА

старший юрист юридической
компании AEQUITAS,
г. Алматы

Одним из важных, но наименее известных и тем более мало исполняемых требований миграционного законодательства является уведомление миграционных органов о прибытии и перемещении иностранцев по территории Казахстана. В статье рассмотрим общие и спорные вопросы уведомлений миграционных органов с соблюдением законодательства.

Между тем уже готовятся изменения в Кодекс Республики Казахстан от 5 июля 2014 года № 235-V «Об административных правонарушениях», предусматривающие ответственность за неисполнение таких требований.

Компании или граждане, принимающие иностранца в Казахстане, обязаны направлять уведомления в органы внутренних дел (далее – *ОВД*) в течение трёх рабочих дней о следующих перемещениях иностранца в Республике Казахстан:

1) о прибытии иммигранта (далее – Уведомление № 1):

- пункт 4 ст. 6 Закона Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV «О миграции населения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017) (далее – Закон о миграции населения);
- пункт 2 Правил регистрации паспортов иммигрантов, предоставления принимающими лицами информации о пребывающих у них иммигрантах, изготовления и выдачи миграционных карточек, передвижения иммигрантов, въезда иммигрантов в отдельные местности (территории), закрытые для посещения иностранцами, а также транзитного проезда иностранцев и лиц без гражданства по территории Республики Казахстан, утверждённых приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 27 января 2016 года № 83 (далее – Правила регистрации паспортов);
- пункт 9 Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан и Правил осуществления миграционного контроля, а также учёта иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещён въезд на территорию Республики Казахстан, утверждённых постановлением Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.06.2017) (далее – Правила въезда).

Исчисление указанных сроков начинается с 00.01 часов суток, в течение которых иммигрант прибыл к принимающему лицу (п. 9 Правил въезда).



ВНИМАНИЕ

2) об изменении иммигрантом временного места жительства в Республике Казахстан (далее – Уведомление № 2):

- пункт 10 Правил въезда;
- пункт 13 Правил регистрации паспортов;

Словарик

Под **иммигрантом** понимается иностранец или лицо без гражданства, прибывшие в Республику Казахстан для временного или постоянного проживания (пп. 8 ст. 1 Закона о миграции населения).

3) о выезде иммигранта в другой регион Республики Казахстан на срок свыше пяти календарных дней (далее – Уведомление № 3):

- пункт 13 Правил регистрации паспортов.

СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ ПО УВЕДОМЛЕНИЮ МИГРАЦИОННЫХ ОРГАНОВ

Простые на первый взгляд требования по уведомлению миграционных органов вызывают у принимающих лиц ряд вопросов, важных для точного исполнения законодательства. Рассмотрим наиболее актуальные из них с учётом письменных разъяснений, предоставленных Департаментом миграционной полиции Министерства внутренних дел Республики Казахстан (далее – Департамент).

Во всех случаях спорных ситуаций мы считаем целесообразным толковать законодательные требования максимально широко и уведомлять ОВД во всех случаях в целях предупреждения возможных неблагоприятных последствий для работодателя и иностранного работника.



ВНИМАНИЕ



ВОПРОС

Следует ли уведомлять ОВД только о первичном прибытии иностранца к принимающему лицу или это необходимо делать всякий раз при его возвращении из командировки, отпуска и т. д.?

Из приведённых выше нормативных правовых актов следует, что направление принимающим лицом уведомления о прибытии иностранца связано с контролем его своевременной регистрации. Это вызывает вопрос о необходимости направления повторных уведомлений в случае когда иностранец уже зарегистрирован и не требуется его перeregistration (например, если иностранец отсутствовал по месту регистрации сроком не более пяти календарных дней).

По нашему мнению, контрольная функция уведомления предполагает уведомление во всех случаях прибытия иностранца (как первичного, так после временного выезда). Департамент также придерживается мнения, что ОВД должны быть уведомлены и при возвращении иностранца из поездки.

Будет ли поездка и остановка в гостинице или съёмной квартире в другом городе на время командировки рассматриваться как изменение временного места жительства иностранца? Если «да», то следует ли уведомлять ОВД о выезде иностранного работника в командировку на любое количество дней, в том числе до пяти календарных дней, или только в случае выезда на срок более пяти календарных дней согласно п. 13 Правил регистрации паспортов?



ВОПРОС

В этом вопросе мнение Департамента, как и исходное нормативное правовое регулирование, неоднозначно.

С одной стороны, проживание иностранца в гостинице в другом городе во время командировки, отпуска будет относиться к изменению времененного места жительства. Следовательно, будет работать Уведомление № 2.

С другой стороны, Департамент комментирует, что «**уведомление о выезде иностранца в командировку в другие регионы Республики Казахстан направляется в органы внутренних дел по месту первичного пребывания только в случае, если совокупный срок поездки составляет более пяти календарных дней**», то есть фактически применяет только Уведомление № 3.

Следует ли уведомлять ОВД только о выезде иностранца или также нужно уведомлять о его прибытии в рамках командировки в другой город?



вопрос

Департамент не предоставил прямого ответа. Однако если широко толковать требования об уведомлениях, а также учитывать ответы на предыдущие вопросы, то следует уведомлять и о прибытии в другой город.



вопрос

Кто должен направлять уведомления:

- *юридическое лицо, принимающее иностранца (работодатель);*
- *юридическое лицо, к кому иностранец направлен в командировку;*
- *лицо, у которого иностранец проживал и откуда выехал;*
- *лицо, у которого иностранец будет временно пребывать по новому адресу?*

Согласно пп. 10-1) ст. 1 Закона о миграции населения, под принимающим лицом понимаются физические (гражданин Республики Казахстан, иностранец, лицо без гражданства, постоянно проживающие в Республике Казахстан) и юридические лица, зарегистрированные в Республике Казахстан, ходатайствующие о приглашении иммигрантов в Республику Казахстан для временного проживания и (или) предоставляющие место для их проживания.

Несмотря на такое ограниченное Законом о миграции населения определение принимающих лиц, не исключён риск его расширительного толкования применительно к вопросам уведомлений (смотрите также ответ на следующий вопрос).

Следует ли юридическому лицу, пригласившему иностранца (на работу, для проведения переговоров и т. д.), направлять в отношении о уведомления, если иностранец прибывает в Республику Казахстан в безвизовом порядке?



вопрос

Из определения, приведённого в ответе на предыдущий вопрос, следует, что принимающими являются лица, **ходатайствующие о приглашении иммигрантов в Республику Казахстан.**

В случае с безвизовым въездом иностранца в Казахстан **ходатайство о приглашении иммигранта в Республику Казахстан для временно проживания не осуществляется.**

Такое ходатайство (то есть письменное обращение приглашающей стороны о выдаче, аннулировании, восстановлении виз Республики Казахстан, продлении и сокращении сроков их действия, а также получателя визы, намеревающегося посетить Республику Казахстан) подаёт только в рамках выдачи визы.

Это следует из определения термина «ходатайство», установленного в пп. 13) п. 3 Правил оформления приглашений, согласования приглашений на въезд иностранцев и лиц без гражданства в Республику Казахстан, выдачи, аннулирования, восстановления виз Республики Казахстан, а также продления и сокращения сроков их действия, утверждённых совместным приказом и. о. Министра иностранных дел Республики Казахстан от 24 ноября 2016 года № 11-1-2/555 и Министра внутренних дел Республики Казахстан от 28 ноября 2016 года № 1100 (далее – *Правила выдачи виз*).

Департамент пояснил, что **безвизовое пребывание иностранца (например, гражданина Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС) или иностранца в служебной командировке с деловыми целями) не освобождает принимающее лицо от уведомления ОВД.** Согласно пп. 10 ст. 1 Закона о миграции населения, под принимающими в случае безвизового въезда иностранца понимаются лица, предоставляющие место для его проживания.

Таким образом, если применять узкое толкование, то можно заключить, что в случае въезда иностранца в безвизовом режиме пригласившая его компания не связана обязательствами по уведомлениям ОВД. Такие обязательства возлагаются на лицо, предоставляющее место для проживания иностранца.

Вместе с тем Правила регистрации паспортов и Правила въезда не держат определения термина «принимающее лицо», которое в контексте данных Правил может толковаться расширительно. Поэтому не исключено применение расширительного толкования понятия «принимающее лицо» ОВД разных регионов Казахстана для цели уведомлений с включением в него и юридических лиц, у которых иностранец (даже в слу́чае безвизового въезда) работает или временно пребывает в командировке.

Какими законными методами без нарушения личных конституционных прав принимающее лицо вправе контролировать частную жизнь иностранного гражданина (в том числе гражданина стран ЕАЭС) при изменении им места жительства, перемещении по частным делам по территории Казахстана вне рабочего времени?



ВОПРОС

Своевременная регистрация (перерегистрация) является не только обязанностью самих иностранцев. Принимающие иностранцев лица несут ответственность за непринятие мер по своевременной регистрации иностранцев и лиц без гражданства, оформлению документов на право их пребывания в Республике Казахстан, а также их выезду из Республики Казахстан по истечении определённого срока пребывания.



ВНИМАНИЕ



ВОПРОС

По какой форме следует уведомлять о перемещениях иностранца?

Согласно п. 2 и 13 Правил регистрации паспортов, Уведомления № 1, и 3 направляются по форме, предусмотренной в приложении 1 к Правилам регистрации паспортов.

Однако эта форма не адаптирована к отдельным случаям уведомления. В частности, форма составляется от имени физического лица, к которому прибыли иностранцы, то есть рассчитана на Уведомление № 1 со стороны принимающего физического лица.

Между тем Уведомления № 2 и 3, согласно п. 13 Правил регистрации паспортов, также должны направляться по данной форме. При этом принимающими лицами могут оказаться не только физические, но и юридические лица, и не только те, у которых иностранец проживает, но и компании, пригласившие иностранца в трудовых или бизнес-целях.

Поскольку в таких случаях буквально исполнить требования Правил регистрации паспортов о форме уведомления не представляется возможным, выходом может являться подготовка уведомления на базе данной формы насколько возможно, но с дополнением сведениями, которые должны сообщаться ОВД в силу требований законодательства.

Компаниям, для которых поднятые в статье вопросы являются актуальными, целесообразно от своего имени дополнительно направить необходимые запросы в Департамент и (или) региональные ОВД. Это может в будущем способствовать формированию единогообразия правоприменительной практики; уточнению требований законодательства; позволит компаниям официально руководствоваться полученными ответами в своей деятельности и в случае претензий апеллировать к данным ответам с учётом принципа добросовестности, предусмотренного ст. 14 Кодекса Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375-V «Предпринимательский кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.07.2017).



НА ЗАМЕТКУ

В следующем номере журнала поговорим о необходимости заключения трудового договора, о том, каким должен быть режим рабочего времени и времени отдыха, а также рассмотрим другие вопросы трудовых отношений с иностранными работниками.

Для того чтобы направить уведомление о перемещении иностранца, принимающее лицо должно иметь об этом информацию. Лица, у которых иностранец проживает, могут не знать о его командировке; а компания-работодатель может не знать, куда работник выехал во время своего отпуска.

Права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну любого лица, в том числе иностранного, защищены конституционными нормами. За пределами рабочего времени при расторжении трудового договора или в его отсутствие (например, в случае приезда иностранца на переговоры) принимающая компания не всегда может на законных основаниях контролировать перемещение иностранца. Арендодатель жилого помещения обладает ещё меньшими правовыми возможностями.

Применительно к таким ситуациям Департамент поясняет, что под уведомлением о перемещении места жительства, выезде (командировка, отпуск) **понимаются действия принимающих лиц по извещению об известных им фактах перемещения иностранцев, осуществляемых без нарушения их конституционных прав.**

Данное пояснение тем не менее не устраниет риск предъявления претензий принимающим лицам со стороны ОВД в том, что они не обеспечили получение и, соответственно, предоставление на законных основаниях необходимой информации.

Во избежание данного риска рекомендуется разработать документы (обязательства иностранцев, договорные условия, акты работодателя и др.), которые могли бы, не нарушая личные права иностранцев, защитить принимающих лиц от необоснованных претензий проверяющих органов.

Освобождает ли направление уведомления ОВД от направления других сведений уполномоченным органам Республики Казахстан и перерегистрации иностранного гражданина?



ВОПРОС

Кроме уведомлений ОВД, казахстанское законодательство предусматривает и другие виды информирования государственных органов, в том числе:

- *уведомления в сфере занятости населения: согласно Закону Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 482-V «О занятости населения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.06.2017), о въезде иностранцев в Республику Казахстан в рамках внутрикорпоративного перевода; о найме иностранцев на основании справки о соответствии квалификации для самостоятельного трудоустройства и прекращении трудовых отношений с ними; статистические отчёты о нанятой иностранной рабочей силе;*
- *регистрация иностранцев, а также их перерегистрация в установленный срок при изменении или временного места проживания.*

Направление принимающими лицами уведомления в ОВД не освобождает иностранцев и принимающих лиц от необходимости соблюдения других видов информирования государственных органов, в том числе регистрации и перерегистрации.