

когда в Республике Беларусь была введена дополнительная защита, она была предоставлена 930 иностранцам из 9 государств. Беларусь могла бы открыть границы для беженцев, если бы была уверена в том, что получит в ответ на эту меру приток квалифицированной рабочей силы. Требуется также оптимизация полномочий государственных органов по учету беженцев и вынужденных переселенцев, введение обязательной дактилоскопии и медицинского освидетельствования прибывающих в республику лиц, идентификация их личности. Следовательно, требуются соответствующие коррективы миграционного законодательства.

И, наконец, самой главной административно-правовой проблемой, касающейся прав человека является, на наш взгляд, насилие в семье и возможность защиты от него административно-правовыми средствами. Внимание здесь должно быть уделено вопросам профилактики семейного насилия; работе как с агрессорами, так и с жертвами; специфике привлечения к ответственности (соблюдая принцип «не сделать еще хуже»); изучению зарубежного опыта и т. п. В этой связи давно назрела необходимость принятия специального законодательства против домашнего насилия, которое есть в 124 странах. Беларусь в этот список не попала, как и Россия, страны Ближнего Востока, Северной и Центральной Африки (кроме Туниса и Египта). Одним из путей решения вопроса профилактики правонарушений в семейно-бытовой сфере мог бы стать специальный Закон Республики Беларусь «О предотвращении насилия в семье», аналоги которого существуют в большинстве государств.

Отсутствие четкой нормативной правовой базы в сфере профилактики семейного насилия порождает проблемы в части применения мер правового воздействия к семейным дебоширам. По нашему мнению, необходимо внести изменения в КоАП, суть которых – в исключении из него возможности примирения сторон по делам данной категории, а также дополнение КоАП новой мерой административного взыскания – обязательными работами, предписанными лицу, совершившему административное правонарушение, к выполнению в свободное от основной работы, службы или учебы время бесплатных общественно-полезных работ. Опыт применения аналогичной санкции уже имеется в Российской Федерации. Эта мера взыскания не отражается на материальном благосостоянии семьи правонарушителя, в то же время предоставление бесплатных услуг обществу может стать действенной мерой воспитательного воздействия в отношении семейных дебоширов.

Таким образом, успех в деятельности по обеспечению и защите прав человека может быть достигнут лишь при динамичной и целенаправленной модернизации законодательства в данном направлении и активизации работы государственных органов и социальных служб.

ТРУДОВЫЕ ПРАВА ИНОСТРАНЦЕВ: МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Неизбежная в условиях глобализации и неравномерности экономического развития государств миграция населения актуализирует правовые проблемы регулирования труда иностранцев. Помимо внутреннего законодательства государств (в Беларуси – Трудовой кодекс), локальных норм и индивидуальных трудовых договоров (контрактов), нормы, регулирующие вопросы международного труда, содержатся в конвенциях и рекомендациях Международной организации труда, специальных соглашениях по трудовой миграции и международных договорах по вопросам экономического, научного и культурного сотрудничества.

Надо отметить, что в белорусском законодательстве специальных норм, регулирующих трудовые отношения с иностранным элементом, немного. Невелико и число международных договоров по таким вопросам. В целом действующее трудовое законодательство основывается на таких международных и национальных правовых актах, как Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г., а также ст. 11, 41–43 Конституции Республики Беларусь. В этих документах закрепляется национальный режим для иностранцев в сфере трудовых отношений, за исключением изъятий, устанавливаемых законами и международными договорами. Что касается трудоустройства, то приоритет, как и во многих странах, отдается гражданам Республики Беларусь, беженцам и постоянно проживающим иностранцам. Трудоустройство иностранцев ставится в зависимость от целей пребывания в стране, а также от состояния рынка труда. Согласно ст. 23 Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2010 г. № 225-3 «О внешней трудовой миграции» трудовая деятельность трудящихся-иммигрантов допускается, если свободные рабочие места не могут быть заняты гражданами и постоянно проживающими в стране иностранцами. Кроме того, иностранцы не могут занимать должности судей, прокуроров, капитанов морских и воздушных судов и некоторые другие. Трудоустройство иностранных работников осуществляется с разрешения миграционной службы. Как работодатели иностранные граждане и юридические лица в целом приравниваются по правовому статусу к гражданам и юридическим лицам Республики Беларусь.

Принципиальные основы правового регулирования трудовых отношений с иностранным элементом закреплены в ст. 8 ТК. Беларусь при-

знает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства о труде; нормы вступивших в силу международных договоров или конвенций МОТ, участницей которых является Республика Беларусь, являются частью действующего законодательства о труде и по общему правилу подлежат непосредственному применению.

Однако по содержанию ч. 3 ст. 8 ТК правила международных договоров или конвенций МОТ применяются непосредственно лишь тогда, когда те или иные отношения не урегулированы законодательством о труде. Это положение не сочетается с содержанием ч. 4 упомянутой статьи, согласно которой если международным договором или конвенцией МОТ установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством, то применяются правила международного договора или конвенции. Таким образом, вопрос о применении к трудовому отношению нормы международного договора решается в Трудовом кодексе неоднозначно.

Как следствие, белорусское законодательство не лишено норм, противоречащих международным документам. Например, ч. 2 ст. 151 ТК Республики Беларусь освобождает работодателя от оплаты работнику нерабочих праздничных дней, приходящихся на период его отпуска. По смыслу ст. 147 ТК не оплачиваются также праздничные дни, приходящиеся на периоды работы. Однако п. «д» ст. 7 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. устанавливает право работника на «оплачиваемый периодический отпуск, равно как и вознаграждение за праздничные дни». Данная норма Пакта однозначно указывает на то, что и периодический отпуск, и нерабочие праздничные дни должны равным образом оплачиваться. Таким образом, положение, при котором праздничные дни приравниваются к выходным и исключаются из числа оплачиваемых, противоречит норме Международного пакта 1966 г.

Согласно принципу национального режима в трудовых отношениях иностранные граждане пользуются правами и исполняют обязанности наравне с белорусскими. Однако трудовые права иностранцев определяются их текущим статусом в стране. Постоянно проживающие в Беларуси иностранцы занимаются трудовой и предпринимательской деятельностью наравне с гражданами. Трудовые права временно пребывающих и временно проживающих в Беларуси иностранцев зависят от целей их пребывания. Трудовая деятельность иностранцев, не имеющих разрешения на постоянное проживание в Республике Беларусь, осуществляется по специальным разрешениям. Они также не вправе осуществлять в Республике Беларусь предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, однако могут торговать на рынках по специальным разрешениям, выдаваемым местными подразделениями по гражданству и миграции ОВД. Кроме

того, разрешение на привлечение иностранной рабочей силы в Департаменте по гражданству и миграции МВД должен получить и работодатель, привлекающий на работу более 10 иностранных специалистов.

Трудовые отношения иностранных работников дипломатических и консульских представительств, функционирующих на территории Беларуси, регулируются правом соответствующих иностранных государств. Однако в таких учреждениях работают и граждане Республики Беларусь, труд которых согласно закону регулируется белорусским правом. В случае возникновения трудового спора с работодателем разрешение такого спора осуществляется с обязательным участием МИД (ст. 321 ТК). При этом может возникнуть вопрос о судебном иммунитете иностранного государства. Данный вопрос белорусским законодательством не урегулирован в том смысле, что из общей нормы ГПК о судебном иммунитете иностранного государства никаких исключений в плане трудовых споров законодатель не сделал. Вместе с тем доктрина международного частного права, законодательство и судебная практика многих государств исходят из отсутствия у иностранного государства иммунитетов по трудовым спорам. В одном из таких случаев, имевшем место в Российской Федерации, Конституционный Суд по жалобе работника признал, что отказ суда принять заявление со ссылкой на иммунитет иностранного государства нарушил право гражданина на судебную защиту. В Беларуси таких споров суды пока не рассматривали.

Необходимо отметить, что в отличие, например, от российского закона о правовом положении иностранных граждан белорусский закон не регулирует работу иностранцев по гражданско-правовым договорам. При этом согласно ст. 4 Закона Республики Беларусь «О внешней трудовой миграции» подмена трудовых отношений с трудящимися-иммигрантами обязательствами, возникающими на основе гражданско-правовых договоров, недопустима. Законодательство же Российской Федерации исходит из того, что работа трудящихся-иммигрантов по гражданско-правовым договорам (например, подряда) регулируется так же, как и трудовая деятельность, т. е. осуществляется на основе специальных разрешений. Такой подход представляется в большей степени соответствующим международным стандартам. Статья 11 Конституции Республики Беларусь, как и гражданское законодательство, не ограничивает иностранцев в возможностях оказывать услуги, выполнять подрядные работы. Однако такая деятельность может и должна выполняться иностранцами на тех же условиях, что и трудовая деятельность, т. е. по разрешению миграционной службы. Что касается защиты внутреннего рынка труда, то необходимость принятия таких мер в условиях глобальной экономики неочевидна. Определенную пользу может принести свободная конкуренция белорусских и иностранных специалистов.