

**Федеральная миграционная
служба**

Наименование органа принявшего
(разработавшего) нормативный акт

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам проведения антикоррупционной экспертизы

Поляниной Марией Борисовной

(указывается наименование юридического лица или фамилия, имя, отчество (при наличии) физического лица)

аккредитованной распоряжением Министерства юстиции Российской Федерации от 21.09.2012г. № 20-30р в качестве независимого эксперта, уполномоченного на проведение независимой антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 17 июля 2009 г. N 172-ФЗ "Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов" и пунктом 4 Правил проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2010 г. N 96 "Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов", проведена антикоррупционная экспертиза Приказа ФМС РФ от 20.07.2010 N 223 "Об утверждении форм сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства)" (Зарегистрирован в Минюсте РФ 04.10.2010 N 18610)¹.

(указываются реквизиты нормативного правового акта или проекта нормативного правового акта)

далее — Административный регламент,

(сокращение)

в целях выявления в нем коррупциогенных факторов и их последующего устранения.

В подпункте 3 пункта 7.1 статьи 13.1 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 07.06.2013) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" ² (далее «Закон») сказано, что срок действия разрешения на работу, выданного иностранному гражданину, может быть продлен. Для продления этого срока иностранный гражданин не позднее пятнадцати рабочих дней до окончания срока действия указанного разрешения представляет в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции:

- 1) заявление о продлении срока действия разрешения на работу;
- 2) трудовой договор или гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг), заключенные и оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- 3) сведения о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином на основании полученного им разрешения на работу, представляемые по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти в сфере

¹ "Российская газета", N 231, 13.10.2010

² Первоначальный текст документа опубликован в изданиях - "Собрание законодательства РФ", 29.07.2002, N 30, ст. 3032, "Российская газета", N 140, 31.07.2002, "Парламентская газета", N 144, 31.07.2002.

миграции;

4) документы, подтверждающие отсутствие у иностранного гражданина заболевания наркоманией и представляющих опасность для окружающих инфекционных заболеваний, предусмотренных перечнем, утверждаемым федеральным органом исполнительной власти в сфере здравоохранения, а также сертификат об отсутствии у него заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции);

5) документы, подтверждающие постановку иностранного гражданина на учет по месту пребывания.

Подпунктом 7.3 статьи 13.1 Закона установлено, решение о продлении срока действия разрешения на работу принимается без учета квот на выдачу таких разрешений. Отказ в приеме от иностранного гражданина заявления о продлении срока действия разрешения на работу не допускается, за исключением случаев непредставления данным иностранным гражданином документов, указанных подпунктах 1 - 4 пункта 7.1 настоящей статьи. В случае непредставления иностранным гражданином разрешения на работу в целях продления срока действия разрешения на работу территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции проверяет наличие такого документа у иностранного гражданина на основании сведений, имеющихся в федеральном органе исполнительной власти в сфере миграции.

В соответствии с пунктом 7.4 статьи 13.1 Закона решение о продлении срока действия разрешения на работу принимается в течение трех рабочих дней со дня представления иностранным гражданином заявления и других требуемых документов.

Отказ в продлении срока действия разрешения на работу допускается при наличии обстоятельств, предусмотренных пунктом 9, 9.1 или 9.2 статьи 18 настоящего Федерального закона, а также в случае отсутствия в федеральном органе исполнительной власти в сфере миграции сведений о наличии у иностранного гражданина документов, указанных в подпункте 5 пункта 7.1 и подпунктах 2 и 3 пункта 7.2 настоящей статьи, если указанные документы не были представлены иностранным гражданином одновременно с заявлением о продлении срока действия разрешения на работу.

В соответствии с пунктом 2 ст. 13.3 Закона для получения патента законно находящийся на территории Российской Федерации иностранный гражданин, прибывший в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, представляет в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции:

1) заявление о выдаче патента;

2) документ, удостоверяющий личность данного иностранного гражданина и признаваемый Российской Федерацией в этом качестве;

3) миграционную карту с отметкой органа пограничного контроля о въезде данного иностранного гражданина в Российскую Федерацию или с отметкой территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции о выдаче данному иностранному гражданину указанной миграционной карты. В случае непредставления указанного в настоящем подпункте документа территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции проверяет на основании имеющихся в таком органе сведений данные об иностранном гражданине, содержащиеся в миграционной карте;

4) документы, подтверждающие уплату налога на доходы физических лиц в виде фиксированного авансового платежа в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах (далее - документ об уплате налога), за предыдущий период осуществления трудовой деятельности у физических лиц на основании патента;

5) сведения о видах трудовой деятельности у физических лиц, осуществлявшейся таким иностранным гражданином, представляемые по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции.

Пунктом 3 статьи 13.13 предусмотрено, что при первичном обращении за выдачей патента документы, указанные в подпунктах 4 и 5 пункта 2 настоящей статьи, не представляются.

Основания отказа в выдаче и аннулировании патента указаны в пункте 11 статьи 13.3 Закона: патент иностранному гражданину не выдается, а выданный патент аннулируется территориальным органом федерального органа исполнительной власти в сфере миграции:

1) в случае регистрации данного иностранного гражданина в качестве индивидуального предпринимателя;

2) в случае осуществления трудовой деятельности у физических лиц с привлечением труда третьих лиц;

3) при наличии обстоятельств, предусмотренных подпунктами 1, 2 и 4 пункта 9 и пунктом 9.1 статьи 18 настоящего Федерального закона.

Таким образом, предоставление сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином на основании полученного им разрешения на работу или патента, представляемые по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции, является обязательным документом для продления разрешения на работу и патента.

Следует отметить, что представление о себе заведомо ложных сведений является основанием для отказа в выдаче, либо аннулирования разрешения на работу (пункт 7.4 статьи 31.1 Закона) или для отказа в выдаче патента, либо аннулирования выданного патента (подпункт 3 пункта 11 статьи 13.3 Закона).

Приказом ФМС РФ от 20.07.2010 N 223 "Об утверждении форм сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства)" (Зарегистрирован в Минюсте РФ 04.10.2010 N 18610)³ государственный орган реализовал свое право утвердив форму сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства) по найму у физических лиц (приложение N 1); форму сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства) на основании полученного им разрешения на работу (приложение № 2).

Приложение № 1 (пункт 3) и Приложение 2 (пункт 4) возлагает на обращающееся лицо обязанность по сообщению сведений не в свободной форме, а предлагает сообщить «Наименование профессии по ОКПДТР», «Код по ОКПДТР» и «код вида трудовой деятельности по ОК 010-93».

Расшифровки сокращений ОКПДТР и ОК 010-93, а также инструкции по заполнению приказ не содержит, что создает неопределенность в оформлении документа.

Вместе с тем следует отметить так же следующее. Госстандарт РФ своим постановлением от 26.12.1994 N 367 «О принятии и введении в действие Общероссийского классификатора профессий рабочих, должностей служащих и тарифных разрядов ОК 016-94»⁴ утверждает соответствующий классификатор. ОКПДТР - составная часть Единой системы классификации и кодирования информации (ЕСКК) Российской Федерации подготовлен в рамках выполнения Государственной программы перехода Российской Федерации на принятую в международной практике систему учёта и статистики. Классификатор предназначен для решения задач, связанных с оценкой численности рабочих и служащих, учётом состава и распределением кадров по категориям персонала, уровню квалификации, степени механизации и условиям труда, вопросами обеспечения занятости, организации заработной платы рабочих и служащих, начисления пенсий, определения дополнительной потребности в кадрах и другими на всех уровнях управления народным хозяйством в условиях автоматизированной обработки информации (введение).

³ "Российская газета", N 231, 13.10.2010

⁴ Первоначальный текст документа опубликован в издании М., ИПК Издательство стандартов, 1995 (Классификатор).

ОК 010-93 является установленным сокращением "Общероссийского классификатора занятий. ОК 010-93" (утв. Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 N 298)⁵.

Общероссийский классификатор занятий (далее ОКЗ) разработан в соответствии с Государственной программой перехода Российской Федерации на принятую в международной практике систему учета и статистики, исходя из требований развития рыночной экономики. ОКЗ представляет собой систематизированный перечень видов трудовой деятельности, позволяющий достигнуть единообразия их наименований и обеспечить возможность проведения статистических сравнений, учета и анализа в интересах осуществления рациональной политики занятости. Систематизация видов трудовой деятельности (занятий), принятая в ОКЗ, в основном соответствует Международной стандартной классификации занятий (МСКЗ) и имеет иерархическую, четырехуровневую структуру. ОКЗ предназначен для решения широкого круга задач, касающихся регулирования социально-трудовых отношений, а также связанных с оценкой состояния и динамики изменений структуры рабочей силы, анализом и прогнозом показателей в сфере занятости и профессионального образования. Классификационной единицей ОКЗ является вид трудовой деятельности (занятие), основу которого составляет квалификация (профессиональное мастерство) и профессиональная специализация. В отличие от профессии, подразумевающей обязательную профессиональную подготовку, под занятием понимают любой вид деятельности, в том числе, не требующий специальной подготовки, приносящий заработок или доход (введение).

Классификаторы являются весьма объемными документами предназначенным для профессионального применения. Затруднение в применении данных документов могут возникнуть в равной степени как у иностранного гражданина, так и у гражданина РФ, если бы на последнего такая обязанность была возложена. Также не ясна цель такого правового регулирования. Необходимость возложения такой обязанности на обращающееся лицо не обусловлено какой либо необходимостью. Тем более, что классификацию может производить сам государственный орган, имея на то необходимой количество профессионального персонала. Возложение же на иностранного гражданина обязанности по классификации профессии и занятия неизбежно связано с необходимостью обращения за профессиональной помощью, соответственно несению затрат и осложнением доступа к получению государственной услуги (выполнению государственной функции).

Указанное не отвечает принципам объективности вменения обязанности. Учитывая, что сообщение недостоверных сведений является основанием для отказа в выдаче документа или его аннулирования, то норма содержит коррупциогенный фактор: наличие завышенных требований к лицу, предъявляемых для реализации принадлежащего ему права, - установление неопределенных, трудновыполнимых и обременительных требований к гражданам и организациям; предусмотренный подпунктом «а» пункта 4 Методики проведения антикоррупционной экспертизы нормативных актов и проектов нормативных актов, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 26.02.10 № 96 (далее «Методика») (опубликована – «Российская газета», ; 46, 05.03.2010г., «Собрание законодательства РФ», 08.03.2010г., №10, ст. 1084).

В целях устранения выявленных коррупциогенных факторов предлагается:

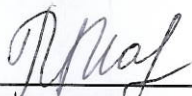
- внести изменения в пункт 3 формы сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства) по найму у физических лиц; а также в пункт 4 формы сведений о видах трудовой деятельности, осуществлявшейся иностранным гражданином (лицом без гражданства) на основании

⁵ М., ИПК Издательство стандартов, 1995

полученного им разрешения на работу, которыми столбцы «Наименование профессии по ОКПДТР», «Код по ОКПДТР» и «Код вида трудовой деятельности по ОК 010-93» исключить из формы либо возложить обязанность по их заполнению на сотрудников территориальных органов федерального органа исполнительной власти в сфере миграции.

(указывается способ устранения коррупционных факторов)

«03» июля 2013 г.



(подпись независимого
эксперта)

М.Б. Полянина

(инициалы, фамилия независимого
эксперта
(руководителя организации для
юридических лиц))

М.П.
(для юридических лиц)

<*> Отражаются все положения нормативного правового акта или проекта нормативного правового акта, в котором выявлены коррупционные факторы, с указанием его структурных единиц (разделов, глав, статей, частей, пунктов, подпунктов, абзацев), и соответствующих коррупционных факторов со ссылкой на положения Методики проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2010 г. N 96 "Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов".