

На правах рукописи

МАХМАДУЛЛОЕВ НУРУЛЛО РАХМАТУЛЛОЕВИЧ

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ
ТРУДЯЩИХСЯ – МИГРАНТОВ В РЕСПУБЛИКЕ
ТАДЖИКИСТАН - ЧЛЕНЕ ЕВРАЗИЙСКОГО ЭКОНОМИЧЕСКОГО
СОЮЗА**

12.00.05: трудовое право; право социального обеспечения

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Москва - 2013

Работа выполнена в Институте философии, политологии и права Академии наук Республики Таджикистан.

Научный руководитель: кандидат юридических наук

Икрами Заррух Алимович

Официальные оппоненты:

Петров Алексей Яковлевич

доктор юридических наук, Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», профессор кафедры трудового права

Власенко Мария Сергеевна кандидат юридических наук, Елецкий государственный университет имени И.А.Бунина, старший преподаватель кафедры унитарного и предпринимательского права

Ведущая организация: Академия труда и социальных отношений

Защита диссертации состоится «18» декабря 2013 г. в 15 часов на заседании диссертационного совета Д 501.001.99 при Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова по адресу: 119991, г. Москва, Ленинские Горы, МГУ имени М.В. Ломоносова, 4-й учебный корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет, аудитория 5017 а.

С диссертацией можно ознакомиться в отделе диссертаций научной библиотеки Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова» по адресу: 119992, г. Москва, Ломоносовский проспект, дом 27, Фундаментальная библиотека, сектор А, 8 этаж, комната 882.

Автореферат разослан « ____ » ноября 2013 года.

Ученый секретарь

диссертационного совета

Е.В. Кудрявцева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования определяется, тем, что в условиях глобализации и экономической интеграции, неравномерного развития отдельных регионов и государств, а так же диспропорции в соотношении занимаемой территории, численности населения и уровня развития экономики, нехватки или нерационального использования рабочей силы, старения населения и возникновения иных демографических вопросов, многие государства мира для решения проблем производства привлекают трудовых мигрантов.

Практика показывает, что в нынешних условиях без привлечения трудовых мигрантов сложно обеспечить устойчивый экономический рост, особенно в среднеразвитых и развивающихся странах, в том числе, в Республике Таджикистан. С одной стороны, ряд отраслей экономики республики испытывают дефицит в высококвалифицированной рабочей силе, а с другой - постепенное увеличение потока миграции иностранных граждан в Таджикистан диктует необходимость защиты внутреннего рынка труда от привлечения работодателями чрезмерно большого количества иностранных работников. Поэтому правовое регулирование трудовой деятельности трудящихся - мигрантов в Республике Таджикистан должно служить ответом на определенные и обоснованные потребности, которые отражают нужды национального рынка труда.

Следует отметить, что проблемы миграции привлекают внимание многих ученых мира. Об этом свидетельствуют многочисленные исследования и разработки, проводимые специалистами в различных отраслях.

Так, отдел народонаселения ООН разработал сверхдолгосрочный прогноз изменения численности населения мира и его регионов, а также отдельных стран до 2300 года. Прогнозы для России на 100 лет вперед, разработанные экспертами ООН, а также (независимо от них) российскими

демографами из Центра демографии и экологии человека Института народнохозяйственного прогнозирования РАН, свидетельствуют о том, что население Российской Федерации, в конце XX в., сегодня близкое к 145 млн. чел., может сократиться к концу XXI в. вдвое. В связи с этим Правительство Российской Федерации принимает все меры для решения этих проблем.

В Таджикистане при общем росте численности населения количество трудовых мигрантов, выезжающих из страны, увеличивается, и это сильно влияет на наличное население, которое по этой причине имеет тенденцию к уменьшению. Таким образом, Республика Таджикистан, как и Российская Федерация, в связи с демографическими и экономическими диспропорциями, стоят перед дилеммой: либо смириться с сокращением своего населения или согласиться на прием большего числа мигрантов, в том числе и трудовых, либо отказаться от внешних трудовых мигрантов и создать условия для подготовки высококвалифицированных и востребованных кадров.

Следует подчеркнуть, что миграция населения как объективный социально - экономический процесс за последнее десятилетие обрела, как в России, так и в Таджикистане, черты динамически развивающегося явления. По количеству иммигрантов Россия, например, занимает второе место в мире после Соединенных Штатов Америки. Республика Таджикистан тоже в этом плане занимает не последнее место в числе государств Центрально-азиатского региона.

Усиление миграционных процессов обуславливает создание соответствующей нормативно-правовой базы, которая на сегодняшний день вылилась в активно формирующуюся подотрасль законодательства, включающую широкий массив правовых актов в Республике Таджикистан.

Вхождение Таджикистана, как равноправного партнера в мировое экономическое сообщество неизбежно связано, помимо других факторов, с таким многогранным процессом, как международная миграция рабочей силы,

с одной стороны из Таджикистана, с другой – в Таджикистан. Таджикистан с очевидным отставанием включился в международные процессы миграции населения - лишь в начале 90-х гг. Именно в этот период были заложены правовые основы для экспорта своей рабочей силы. Особенно следует отметить принятие Закона Республики Таджикистан от 27. 06.1991 г. №367 «О занятости населения», в соответствии с которым гражданам Таджикистана предоставлено право выезда за рубеж на работу и право привлечения иностранных работников в Таджикистан.

Принятая в 1994 году Конституция Республики Таджикистан и другие основные законодательные акты открыли Республику Таджикистан для международной трудовой миграции, вовлекая её в международный трудовой обмен. Это, в свою очередь, требовало решения проблем правового регулирования трудовой деятельности трудящихся-мигрантов в Республике Таджикистан.

Советский Союз не был вовлечен в мировой рынок труда и, следовательно, Республика Таджикистан не может преимущественно использовать союзные правовые акты из-за несоответствия сложившейся ситуации. Принятые нормативные акты в середине 90-х годов, касающиеся привлечения и использования иностранной рабочей силы в Республике Таджикистан, в основном, регулируют вопросы законного нахождения трудящихся-мигрантов в Республике Таджикистан, и лишь вскользь затрагивают трудовые отношения данных работников. Однако, выработка единой позиции по проблеме правового регулирования их труда и принятие соответствующих нормативных документов необходима, поскольку трудящиеся-мигранты - это особая категория работников, нуждающаяся в специальном правовом режиме и правовой защите.

Трудовая миграция для современного Таджикистана - важнейший процесс, который является одним из действенных способов адаптации населения к условиям рынка и вместе с тем индикатором социально-

экономических трансформаций в стране. Трудовая миграция интересна, по крайней мере, с двух позиций. Во-первых, с точки зрения временной динамики, связанной с экономическими, социальными, политическими изменениями, имевшими место в конце XX в., тем более на фоне гражданского противостояния (конфликта) 1992-1997 г.г. Во-вторых, в аспекте пространственных изменений, носящих ярко выраженный полномасштабный характер. В рассматриваемый процесс вовлечены люди различных профессий, социального статуса, пола, возраста и уровня образования. Возникнув как форма социально-экономической адаптации населения, трудовая миграция трансформировалась, став реальным и эффективным способом повышения уровня и качества жизни населения, дав новый импульс развитию экономики Таджикистана.

Исходя из конституционных установлений Республики Таджикистан, иностранные граждане и лица без гражданства имеют определенные трудовые права и обязанности наравне с гражданами Республики Таджикистан. В Таджикистане ратифицированы соответствующие акты ООН и МОТ: Международная конвенция «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей» от 18 декабря 1990 года, №45/158 ; Конвенция "О трудящихся - мигрантах" от 8 июня 1949 года, №97; "О злоупотреблениях в области миграции и об обеспечении трудящимся-мигрантам равенства возможностей и обращения" от 24 июня 1975 года, № 143, а также иные международно-правовые акты, такие как Соглашение между государствами-участниками СНГ от 15 апреля 1994 года «О защите трудовых мигрантов и членов их семей». Ратификация Конвенций ООН и МОТ явилась позитивным шагом при интеграции Республики Таджикистан в международное сообщество. Далее, необходимым является, прежде всего, разработка и принятие правовых актов, касающихся правового статуса трудящихся-мигрантов, согласовывающихся с духом международных норм.

Таким образом, отсутствие детального правового регулирования трудовых отношений с трудящимися-мигрантами в Республике Таджикистан представляет собой существенную проблему в обеспечении устойчивого социально-экономического и демографического развития, в решении вопроса о потребностях национальной экономики в трудовых ресурсах, их рационального размещения, а также во всестороннем использовании интеллектуального и трудового потенциала мигрантов во благо страны.

Вышеназванные проблемы являются актуальными и нуждаются в полном и всестороннем исследовании, что предопределило выбор темы настоящего исследования.

Степень научной разработанности темы исследования. Следует подчеркнуть, что исследованию проблем развития российского миграционного законодательства уделялось достаточно широкое внимание в юридической науке. Отметим здесь хотя бы работы последних лет Л.В.Андриченко, Н.Н. Зинченко, М.Л. Тюркина, Т.Я.Хабриевой, Г.В.Хныкина, и ряд коллективных работ. Обоснованные доктринальные подходы и решения были предложены в подготовленной Институтом законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации научной концепции развития миграционного законодательства, как в 2004 году, так и в 2010 году. Однако миграционное законодательство наиболее подвержено влиянию политических и социально-экономических процессов развития государства и общества, в силу этого оно относится к одной из быстро развивающихся сфер законодательства, как в России, Казахстане, так и в Таджикистане.

В тоже время следует констатировать, что проблемы, связанные с международным трудом, для государств – членов ЕврАзЭС новы, и тема регулирования отношений, участником которых являются трудящиеся-мигранты, стала разрабатываться относительно недавно. Да и в имеющихся

работах вопросы трудовой деятельности трудящихся-мигрантов, в разной степени и не всегда рассматриваются комплексно.

С приобретением государственной независимости Таджикистана появились научные работы, посвященные различным аспектам трудовой миграции в Республике Таджикистан. Прежде всего, здесь можно отметить труды Х. У. Умарова, Р. У. Ульмасова, С. И. Исламова, Ф. С. Исломова, С. К. Олимовой, Н. Х. Мамаджановой, Г. Н. Зокирова, Р. А. Абдулхаева, Н. Ш. Шонасриддинова, М. Ш. Махмадбекова и др., которые в основном акцентируют внимание на социально-экономических проблемах трудовой миграции в Республике Таджикистан.

Особо выделим работу З. А. Икрами, в которой рассматриваются сравнительные правовые аспекты трудовой миграции в Республике Таджикистан и России.

Но в целом, отсутствует комплексное исследование, посвященное трудовой миграции Республики Таджикистан, как государства - члена Евразийского экономического союза.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что проблемы, связанные с правовым статусом и деятельностью трудящихся – мигрантов с правовой точки зрения исследовано фрагментарно и недостаточно, и поэтому вызывает как теоретический, так и практический интерес.

Объектом диссертационного исследования является изучение правовых аспектов трудовых отношений трудящихся - мигрантов в Республике Таджикистан.

Предметом диссертационного исследования избрано исследование вопросов трудовых отношений, а также непосредственно связанных с ними иных отношений, возникших между трудящимися – мигрантами и таджикстанскими работодателями.

Цели и задачи исследования. Основной целью диссертации является исследование правовых проблем регулирования трудовых отношений трудовых мигрантов в Республике Таджикистан в условиях растущей интеграции государств – членов ЕврАзЭС.

Исходя из этого, в работе ставятся следующие научно-исследовательские задачи:

1) раскрытие объективных предпосылок правового регулирования трудовой миграции иностранных граждан в Республике Таджикистан с учетом унификации трудового законодательства государств – членов ЕврАзЭС;

2) анализ норм международного и национального права на предмет определения статуса трудящегося-мигранта, концентрируя внимание на проблемы обеспечения социально-трудовых прав мигрантов;

3) классификация форм и методов регулирования труда иностранных граждан в Республике Таджикистан, которые будут использованы при совершенствовании законодательства;

4) изучение иностранного правового опыта привлечения трудящихся – мигрантов и его использование при разработке специальных механизмов и квот на привлечение иностранной рабочей силы;

5) выявление особенностей трудовых отношений трудящихся-мигрантов в Республике Таджикистан и проблемы реализации ими своих трудовых прав;

6) подготовка предложений по совершенствованию законодательства и механизмов реализации миграционной политики в Республике Таджикистан.

Методологическую основу исследования составил комплекс методов научного познания. Для решения поставленных задач были выбраны историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-юридический и диалектический методы. Следует указать, что с помощью научно-правовых методов исследования также анализируются нормы законодательства Республики Таджикистан и других государств-членов ЕврАзЭС на предмет

выявления их недостатков, и, следовательно, прорабатываются научно-обоснованные выводы для решения существующих проблем.

Теоретическую основу диссертации составили труды отечественных и российских ученых по теории государства и права (В. М. Корельского, В.Д. Перевалова, Р.Ш.Сатывалдиева, Р.Х.Зойирова и др.), конституционному и административному праву (Д. Н.Бахраха, А.Имомова, А. Н. Кокотова, М.И. Кукушкина, П. И. Савицкого, А. М. Сагиндыковой, М. С. Саликова, Ю. Н. Старилова и др.), трудовому праву и праву социального обеспечения (Е. Г. Азаровой, Л. Ю. Бугрова, М. О. Буяновой, Ю. В. Васильевой, С. Ю. Головиной, К. Н. Гусова, Ю. В. Жильцовой, М. Л. Захарова, Р. И. Ивановой, З.А.Икрами, Е. Е. Мачульской, М. В. Молодцова, С. В. Наймушина, В.А.Ойгензихта, В. И. Попова, В. Б. Савостьяновой, Н. М. Саликовой, Г.С. Скачковой, Э. Г. Тучковой, М. Ю. Федоровой, И. П. Чикиревой, В. Ш. Шайхатдинова, Г. Х. Шафиковой, Н. Ш. Шонасриддинова и др.), ряда других ученых, работающих в смежных с темой исследования, отраслях науки - Х.У.Умарова, Р.У.Ульмасова, С.И.Исламова, Ф.С. Исломова, С.К.Олимовой, Н.Х.Мамаджановой, Г. Н.Зокирова, Р. А.Абдулхакова, М.Ш.Махмадбекова.

Информационной базой исследования стали международные правовые акты, Конституция Республики Таджикистан, действующее законодательство и подзаконные акты Республики Таджикистан и других государств - членов ЕврАзЭС о трудовой миграции, научная и учебная литература, материалы практики, в том числе судебные, статистические данные. При написании работы анализируются международные акты, как действующие, так и не действующие на территории Республики Таджикистан; международные договоры Республики Таджикистан; нормативные правовые акты, принятые Таджикистаном; некоторые законодательные акты иностранных государств.

Эмпирической основой диссертации явились материалы правоприменительной деятельности Министерства труда и социальной защиты населения Республики Таджикистан, Верховного суда Республики Таджикистан, Высшего экономического суда Республики Таджикистан, суда города Душанбе, областных и районных судов, управления труда и социальной защиты населения Исполнительного органа государственной власти города Душанбе и др.

Научная новизна. Настоящая диссертация представляет собой первое комплексное монографическое исследование, посвященное теме определения статуса трудящихся - мигрантов, правового регулирования их труда, акцентированное на вопросах трудовых правоотношений и основанное на анализе норм трудового законодательства Республики Таджикистан и других государств - членов ЕврАзЭС.

Положения, выносимые на защиту. Научные результаты проведенного исследования, в котором имеются элементы новизны, можно суммировать в следующем образом:

1. Внешняя трудовая миграция на современном этапе развития трудового права, являясь одним из важнейших институтов отрасли, с необходимостью требует точных характеристик исследуемого явления и, прежде всего – правильного ее определения. Предлагается следующее определение данного понятия: «Внешняя трудовая миграция - это временное изменение места жительства лиц с целью занятия оплачиваемой трудовой деятельностью в иностранном государстве».

2. Обосновывается положение о том, что миграционное законодательство затрагивает целый комплекс общественных отношений, «пронизывая» несколько сфер государственного управления. Это предопределяет его особое место в системе законодательства. Можно прогнозировать дальнейшее развитие миграционного законодательства до уровня отрасли законодательства что, однако, во многом зависит от

направлений движения смежных отраслей и институтов законодательства, а так же влияния на миграционную сферу международного права. Но, учитывая активный характер развития миграционного законодательства, полагаем, что в перспективе может сложиться соответствующая отрасль законодательства и корреспондирующая ей, подотрасль трудового права.

3. Сформулированы основные признаки трудовой миграции: 1) законность (незаконные мигранты являются предметом исследования административного и уголовного права); 2) добровольность осуществления данной деятельности; 3) выполнение этой деятельности на договорной основе за плату; 4) временность нахождения на территории иностранного государство.

4. Предложен ряд терминологических уточнений, связанных с тематикой исследования. Так, для обозначения категории иностранных граждан, прибывших в стране и заключивших трудовой договор, предлагается использовать термин «работник-мигрант». В законодательстве целесообразно придерживаться классификации трудящихся-мигрантов, закрепленной в Конвенции ООН от 18 декабря 1990 г. № 45/158 «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей». При этом считаем, что термин «трудящийся - мигрант», подразумевающий иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих в стране для занятия оплачиваемой деятельностью, следует дополнить таким признаком, как переезд данных граждан к месту занятия оплачиваемой деятельностью, который осуществляется за счет средств работодателя.

5. Выявлены особенности стабильного увеличения потока трудовой миграции иностранцев в Республику Таджикистан, которые с необходимостью требуют разработки защитных механизмов при трудоустройстве на работу собственных граждан. При этом сформулированы различные предложения, в основу которых положен принцип приоритета интересов отечественных работников.

6. Для максимального использования трудового и творческого потенциала трудящихся-мигрантов сформулирован ряд правовых методов их привлечения на работу, позволяющих, с одной стороны, стимулировать приезд высококвалифицированных специалистов из зарубежья, а, с другой — повысить рост квалификации отечественных работников.

В частности, предложено в качестве поощрения при выдаче разрешения на работу устанавливать льготы и преимущества тем иностранным специалистам, которые будут обучать отечественных работников своей профессии.

7. Обосновано предложение интернационализации отечественного трудового права, т. е. ориентация законодательства на международные трудовые стандарты в максимально возможной степени. Развитие трудового права в этом направлении предполагает не только своевременную ратификацию конвенций МОТ и других международных договоров, но и активное внедрение идей и принципов международного права в правотворчестве, использование международных норм в качестве средств толкования, юридических аргументов в правоприменительной деятельности, а самое главное — создание конкретного правового механизма, позволяющего реализовать международные нормы и принципы.

8. Исследование показало, что важным моментом в сотрудничестве государств-членов ЕврАзЭС, особенно Республики Таджикистан и Российской Федерации при существующем интенсивном миграционном обмене, должна стать, во-первых, гармонизация миграционного законодательства, особенно в части регулирования правового статуса трудящихся-мигрантов, а, во-вторых, унификация ключевых правовых терминов общего характера, таких как «мигрант», «трудящийся-мигрант», «беженец», «вынужденный переселенец». При этом в национальном законодательстве обеих стран могут быть дополнительно установлены более узкие по содержанию термины, отражающие специфику правового регулирования статуса отдельных категорий мигрантов на их территории.

9. Определены цели, задачи, назначение и необходимость скорейшего принятия нового, отвечающего современным требованиям, закона, регулирующего трудовые миграционные отношения, разработка и принятие которого запланировано в соответствии с Концепцией социальной защиты населения Республики Таджикистан, утвержденной Постановлением Правительства от 1 октября 2007, №503. Разработаны предложения по проекту этого закона.

Апробация и внедрение результатов исследования.

Диссертационная работа выполнена в Институте философии, политологии и права Академии наук Республики Таджикистан. Результаты проведенного исследования используются при разработке и принятии специальных законов о внешней трудовой миграции, при исследованиях правового положения иностранных граждан, занимающихся оплачиваемой деятельностью, а также в учебном процессе при подготовке и проведении лекционных, и практических занятий по курсу учебной дисциплины «Трудовое право».

Структура диссертации. Диссертация состоит из введения, двух глав, подразделенных на семь параграфов, заключения, приложения и библиографического раздела.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность выбранной темы исследования, определяется степень научной разработанности, теоретическая и правовая основа, объект и предмет исследования, его цель, задачи и методы, формулируются основные положения, обладающие научной новизной и выносимые на защиту, обосновывается теоретическое и практическое значение исследования, приводятся сведения об апробации полученных результатов.

Первая глава **«Общая характеристика правового регулирования трудовых отношений трудящихся-мигрантов в Республике Таджикистан - члене Евразийского экономического союза»** состоит из трех параграфов и содержит теоретические положения о понятии и институционализации внешней трудовой миграции. В этой главе проанализированы проблемы, возникающие при определении термина «внешняя трудовая миграция». Также рассматриваются правовые институты внешней трудовой миграции и дан сравнительный анализ норм международных правовых актов (конвенций, рекомендаций, деклараций, соглашений и других) по вопросам миграции, ратифицированными или подписанными Республикой Таджикистан и другими государствами - членами ЕврАзЭС.

В первом параграфе **«Понятие и институционализация внешней трудовой миграции»** дается определение данного явления. Отмечается, что трудовая миграция требует четкого правового регулирования, как для принимающих стран (стран-реципиентов), так и для присылающих (стран-доноров). Установлено, что экономически выгодные недорогие трудовые ресурсы весьма позитивно влияют на темпы роста всей экономики принимающей страны. Однако, с этими позитивными моментами, одновременно возникает множество проблем: криминальная миграция, преступность, ксенофобия, эпидемиологическая безопасность, межкультурные различия и т.д. По мнению автора, часть названных негативных явлений возникает из-за того, что вопросам правового статуса и легального пребывания трудового мигранта, до сих пор, обращается недостаточно внимания, как на законодательном уровне, так и в науке в целом. Вместе с тем, трудовая миграция позволяет создавать питательную среду для негативных и нечистых людей и групп, пользующихся этим в своих личных интересах. Отмечается что, в юридической литературе внешняя трудовая миграция имеет множество названий (напр., "трудовая миграция", "иностраный работник"), а отношения, возникающие по их использованию упоминаются как "отношения с участием иностранных

элементов". Близкими по содержанию являются также понятия «международный рынок труда», «международный трудовой обмен», «международное перемещение трудовых ресурсов».

Кроме того, установлено, что национальные и международные нормативные источники, используя термин «внешняя трудовая миграция», вместе с тем, не дают его четких критериев.

Автор придерживается позиции, что внешняя трудовая миграция предполагает добровольность ее проявления. Это всегда или почти всегда - вынужденная миграция, потому что в стране простаивает производство, не хватает рабочих мест или из-за низкой заработной платы не могут быть удовлетворены потребности человека и (или) его семьи в необходимом объеме.

На основе анализа норм международно-правовых актов, посвящённых трудовой миграции, автор делает вывод, что положение, определённое в статье 2 Международной Конвенции «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей», не полностью охватывает круг лиц, входящих в состав трудящихся - мигрантов. По этому автор считает целесообразным включить в содержание «внешней трудовой миграции» осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Указано, что данные лица занимаются вознаграждаемой деятельностью, как правило, «самостоятельно».

Для полного охвата понятия «внешняя трудовая миграция» и его конкретизации с юридической точки зрения, предлагается следующее его определение: «Внешняя трудовая миграция - это временное изменение места жительства лица с целью занятия оплачиваемой деятельностью в иностранном государстве».

Кроме того, автор предлагает расширение понятия «иностраный работник», закреплённого как в Федеральном законе «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25 июня 2002 года, №115 ФЗ. и аналогичном законе Республики Таджикистан от 1 февраля

1996, №39 за счет включения в него временно проживающих иностранных граждан, осуществляющих в установленном порядке трудовую деятельность.

Во втором параграфе **«Объективные предпосылки правового регулирования трудовой миграции иностранных граждан»** анализируются вопросы, связанные с деятельностью правотворческих органов по рассматриваемой проблеме, и важность её правового регулирования. Установлено, что в этом есть экономическая и социальная потребность, нужда, необходимость.

Отмечается, что предпосылками правового регулирования миграции рабочей силы всегда и во всем мире являются факторы, как экономического, так и социального характера. Динамичное развитие общественных отношений в современном таджикском государстве в ряде случаев обуславливает объективное отставание от его правотворчества. В том числе, трудовое законодательство имеет ряд пробелов и отставаний в деле регулирования трудовой миграции иностранных граждан в Республике Таджикистан и в других государствах - членах ЕврАзЭС.

Автор констатирует, что трудовая миграция сегодня служит инструментом регулирования профессионального, возрастного и отраслевого состава национального и регионального рынков труда. Она является ответом на быстро меняющиеся потребности в профессиональных навыках и кадрах вследствие технологического прогресса, изменений в условиях рынка, а также промышленной трансформации. Странам со стареющим населением миграция предоставляет возможность пополнить недостающие трудовые ресурсы, привлечь молодых работников и повысить динамизм, потенциал и мобильность рабочей силы, и, в конечном счете, повысить производительность труда в целом.

Появляются все больше свидетельств того, что все трудящиеся-мигранты вносят свой существенный вклад в экономическое и социальное развитие стран проживания и происхождения. Работая за более низкое

вознаграждение они обеспечивают умеренные цены на продукцию, услуг и работы. Другими словами, трудовая миграция не только пополняет образующийся вакуум на рынке труда, но и вносит свой вклад в сдерживание уровня инфляции в стране-реципиенте.

Что же касается страны-донора, по мнению автора то трудовая миграция имеет два основных положительных фактора: снижение уровня безработицы путем трудоустройства за границей и поступление денежных средств из других стран. По некоторым оценкам, денежные переводы от трудовой миграции, составляющие второй по объему международный поток средств после нефти, сильно превышают текущий уровень международной помощи развивающимся странам. Вопреки этому, деньги, переведенные мигрантами на родину (обычно это развивающиеся страны), в основном, тратятся на бытовые нужды, то есть, вкладываются в улучшение жилищных условий и питание, заботу о здоровье, а также в повышение уровня образования членов семьи трудящихся-мигрантов. Очевидно, что эти расходы оказывают значительное положительное влияние на улучшение человеческого капитала, который является базовым компонентом развития, а также имеют множественный эффект в развертывании локальных проектов в строительстве, пищевой промышленности, в здравоохранении, сфере образования и т.д.

Наряду с этим, автор отмечает, что трудовая миграция имеет и негативные последствия, связанные в основном с её нелегальностью. Соответственно, возникает необходимость предотвращения или сокращения нелегальной трудовой миграции.

Сделан вывод о том, что наряду с другими странами в Таджикистане постепенно возникла необходимость в привлечении иностранных граждан. Причины здесь следующие.

1. Переход к рыночной экономике и внедрение передовых технологий в различные отрасли экономики, возникновение и развитие новых отраслей, а также реализация крупных инвестиционных строительных проектов, отток

высококвалифицированных русскоязычных специалистов из республики в конце XX века и отсутствие гибкого механизма подготовки кадров в республике.

2. Нехватка высококвалифицированных специалистов обусловленная отставанием процесса подготовки кадров от возрастающих требований внутреннего рынка труда.

По расчетам автора, учитывая потребность отраслей экономики и другие факторы, в ближайшее десятилетие потенциальными трудовыми мигрантами в Республике Таджикистан могут стать 60-80 тысяч иностранных граждан.

Отмечается, что присутствие иностранных работников в организациях республики способствует росту квалификации отечественных работников содействует обеспечению повышения квалификационного уровня совокупной рабочей силы республики. Но для этого необходимо разработать методы привлечения и стимулирования приезда квалифицированной рабочей силы из зарубежья для того, чтобы извлечь максимум пользы от мигрантов.

На основе статистических данных автором установлено, что национальный состав трудовой миграции иностранных граждан в Республике Таджикистан отличается преобладанием граждан КНР (86%).

В качестве итога сделаны следующие выводы, связанные с улучшением системы правового регулирования трудовой миграции иностранных граждан в Республике Таджикистан на современном этапе, которая предполагает:

- защиту безопасности своих граждан. Для этого необходимо предусмотреть особый порядок въезда трудящихся - мигрантов в Республику Таджикистан на основе норм административного права. Предлагается, что для использования на территории Республики Таджикистан иностранной рабочей силы работодатель должен получить разрешение на ее привлечение, а трудящемуся - мигранту подтверждение на право трудовой деятельности.

– обеспечение приоритета прав для граждан Республики Таджикистан и лиц, постоянно проживающих в Таджикистане, на занятие вакантных рабочих мест и защиту собственных граждан от массовой безработицы. При этом предлагается закрепить в законодательстве принцип приоритетного права граждан Республики Таджикистан на занятие вакантных рабочих мест при привлечении иностранной рабочей силы. Отмечается, что квота на иностранных работников должна подготавливаться с учетом наличия на соответствующей территории равноценной рабочей силы и отсутствия возможности перераспределения трудовых ресурсов из других регионов страны, обеспечения равных условий оплаты труда иностранцев по отношению к гражданам Республики Таджикистан.

- защиту законных прав и интересов трудящихся-мигрантов на территории Республики Таджикистан. Предлагается на законодательном уровне закрепить гарантии трудовых прав мигрантов, исключив нормы, ограничивающие применение их труда.

В третьем параграфе **«Классификация форм и методов правового регулирования труда иностранных граждан»** определены следующие категории трудящихся - мигрантов, занимающихся трудовой деятельностью в Республике Таджикистан:

1) высококвалифицированные работники. Установлено, что это иностранные специалисты, которые приглашаются на работу в различные организации (экспаты). Их трудовая деятельность имеет особенную специфику. В основном это высшее управленческое звено. Поскольку в республике остро ощущается нехватка собственных специалистов, обладающими соответствующими управленческими и организаторскими навыками и опытом. Количественный показатель таких работников незначителен;

2) среднеквалифицированные работники. Отмечается, что это самая распространенная категория работников из Китая, Турции, Ирана и России, которые заняты в крупных инвестиционных проектах таких, как

строительство тоннелей, автомобильных дорог и других сложных технологических объектах. Численность иностранных работников в таких организациях превышает 80-90%.

3) бизнес - иммигранты. К ним автор относит предпринимателей открывших собственный бизнес в Таджикистане. Причем, заметно увеличивается доля иностранных граждан в индивидуальном предпринимательском секторе, в частности, таких секторах, как продажа товаров народного потребления и сеть бытового обслуживания. При этом отсутствие объективных статистических данных не даёт возможности определить реальную картину роста бизнеса с участием иностранных предпринимателей.

4) сезонные трудовые мигранты. К ним отнесены иностранные граждане, работающие у частных работодателей. Это в основном приграничные трудовые мигранты, а именно граждане Республики Узбекистан. Ежегодно, особенно в летний период сотни узбекских граждан переходят государственную границу через пограничные пункты в поисках работы у частных работодателей в районах Согдийской области Республики Таджикистан. Продолжительность срока пребывания этих трудовых мигрантов на территории республики, как правило, не превышает 5 дней в неделю.

В результате анализа правоприменительной практики предложены следующие способы регулирования труда иностранных граждан:

1) установление квоты на привлечение иностранных граждан, то есть введение ограничение численности привлеченных иностранных специалистов;

2) установление требований к профессиональным критериям для трудовых мигрантов.

Вторая глава **«Формирование правового статуса трудящихся – мигрантов и проблемы его реализации»** состоит из четырёх параграфов, в которых анализируются нормы международных и национальных

нормативных правовых документов, посвященные исследуемой категории работников.

В первом параграфе **«Статус трудящихся-мигрантов в международном и национальном праве»** отмечается, что целесообразность определения данного понятия в законодательстве обусловлена следующими факторами.

Во-первых, увеличение потоков трудовой миграции с неизбежностью требует применения международных стандартов. Причем, как правило, необходимость привлечения иностранной рабочей силы возникает только после создания в государстве благоприятного инвестиционного климата.

Во-вторых, установлено, что международные правовые акты о трудящихся-мигрантах содержат различные определения исследуемой категории работников. Поэтому возникают сложности имплементации данного понятия во внутреннем законодательстве.

В-третьих, обычно затягивают урегулированность правового статуса приграничных трудовых мигрантов.

Для решения данных вопросов автор предлагает не только включить соответствующие нормы в законодательство, но и обеспечить их реализацию. Причем, эффективность применения данных норм напрямую будет зависеть от того, насколько качественно подготовлено внутреннее законодательство насколько адекватно оно учитывает экономическое и социальное положение страны.

Основными критериями для отнесения работника к категории «трудящийся-мигрант», по мнению автора, являются следующие:

- государственная принадлежность и место постоянного проживания;
- цель прибытия в страну: занятие оплачиваемой деятельностью;
- разрешенное компетентными государственными органами временное пребывание в стране трудоустройства;
- регулирование трудовых отношений со стороны государства, в котором осуществляется трудовая деятельность;

- пребывание в государстве совместно с членами семьи.

На основе анализа нормативных правовых актов автор выделяет три группы лиц, не являющихся трудящимися-мигрантами: 1) иностранные граждане, прибывшие в стране с целью постоянного проживания; 2) иностранные работники, в отношении которых законодательными актами не предусмотрен статус трудящихся-мигрантов, исходя из особой трудовой деятельности на территории принимающего государства; 3) лица, для которых определен иной порядок трудоустройства межгосударственными и межправительственными соглашениями.

Отмечается, что важным моментом в сотрудничестве государств-членов ЕврАзЭС, особенно Республики Таджикистан и Российской Федерации при существующем интенсивном миграционном обмене, должна стать, во-первых, гармонизация миграционного законодательства, особенно в части регулирования правового статуса мигрантов, а, во-вторых, унификация ключевых правовых терминов общего характера, таких как «мигрант», «трудящийся-мигрант», «беженец», «вынужденный переселенец». При этом в национальном законодательстве обеих стран могут быть дополнительно установлены более узкие по содержанию термины, отражающие специфику правового регулирования статуса отдельных категорий мигрантов на их территории.

Во втором параграфе **«Проблемы реализации принципа приоритета привлечения на работу в Республике Таджикистан собственных граждан»** предлагается разработать следующие правовые механизмы, позволяющие обеспечить преимущественное право собственных граждан на занятие рабочих мест:

1) установление квоты на привлечение иностранных граждан, то есть введение ограничения в численность привлеченных иностранных специалистов. В соответствии с этим предлагается распределить трудящихся-мигрантов по конкретным сферам в соответствии с интересами республики. При установлении квоты необходимо определить качество

рабочей силы, чтобы приглашать высокопрофессиональных иностранных специалистов.

2) внедрить механизм получения разрешения на привлечение иностранной рабочей силы работодателем и индивидуальное разрешение трудовой деятельности трудящихся - мигрантов. При этом необходимо устанавливать строгие условия выдачи лицензий работодателям для привлечения иностранных специалистов.

В третьем параграфе **«Проблемы совершенствования трудовых прав трудящихся - мигрантов в Республике Таджикистан»** исходя из анализа норм национального законодательства и материалов правоприменительной практики предлагается ряд изменений трудового и административного законодательства. В частности, касающиеся вопросов подсудности и порядка рассмотрения индивидуальных трудовых споров иностранцев с таджикскими организациями, таджикских граждан с иностранными юридическими лицами, применения трудового законодательства в отношении иностранца, работающего в представительстве иностранного юридического лица на территории Республики Таджикистан и др. В Трудовом кодексе Республики Таджикистан нет общих коллизионных норм, позволяющих решать вопросы о выборе законодательства той или иной страны при возникновении трудовых отношений с иностранным элементом.

Определено, что отношения, регулируемые ТК РТ, являются, соответственно, трудовыми, и, следовательно, термин «трудящийся - мигрант» является для кодекса чрезмерно широким.

В связи, с чем предлагается ввести в Трудовой кодекс Республики Таджикистан главу, посвященную особенностям регулирования труда иностранных работников и для обозначения категории иностранных граждан заключивших трудовой договор, использовать термин «иностраный работник».

В четвёртом параграфе **«Опыт стран дальнего зарубежья по привлечению трудящихся-мигрантов и его использование в Республике Таджикистан»** делается вывод, что в ряде стран - импортеров рабочей силы спрос на труд мигрантов сокращается. Но в результате диспропорций на рынке труда по-прежнему существуют секторы экономики, притягивающие иностранных работников.

Разработка правовых мер, способствующих сужению теневого рынка труда, вводящих в цивилизованное правовое поле заемный (подрядный) труд и обеспечивающих решение других рыночных проблем трудовых отношений — серьёзная задача. В настоящее время не существует готовых моделей и внятных предложений по их созданию. Автор отмечает, что развитие трудового законодательства в свете рассматриваемых проблем, во-первых, должно сопровождаться соответствующими организационными и экономическими мерами, а также адекватным правовым механизмом регулирования разумной миграции, а во-вторых, следует придерживаться общего социального назначения отрасли.

В заключении диссертации автор в краткой форме излагает выводы и итоги проведенного научного исследования, в том числе вносятся предложения по совершенствованию действующего трудового законодательства, регулирующего правовое положение трудящихся-мигрантов.

Публикации в ведущих рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией:

1.Трудоправовой статус иностранных граждан в Республике Таджикистан // Известия Академии наук Республики Таджикистан. Серия философия и право. 2008. №4.- С.208-212. (0,6 п.л.).

2.Проблемы правового регулирования труда приграничных трудящихся в Республике Таджикистан // Известия Академии наук Республики Таджикистан. Серия философия и право. 2009. № 4.- С.227-232. (0,8 п.л.).

3. Правовой статус трудящихся - мигранта в Республике и проблемы его реализации // Известия Академии наук Республики Таджикистан. Серия философия и право. 2010. №4.- С.139-144. (0,9 п.л).

Публикации в иных рецензируемых научных изданиях, тезисы докладов и выступлений на научных конференциях:

1. Роль социального партнерства в становлении гражданского общества // Труд и социальное развитие. Издание Научно-исследовательского Института труда и социальной защиты населения Республики Таджикистан. 2009. №2 С. 74-80 (0,7 п.л.).

2. Принципы приоритета привлечения на работу в Республике Таджикистан собственных граждан, способы и проблемы его реализации // Труд и социальное развитие. Издание Научно-исследовательского Института труда и социальной защиты населения Республики Таджикистан. 2010. №2 С. 21-26 (0,6 п.л).

3. Опыт Республики Латвия в регулировании вопросов занятости и трудовой миграции и его использования в Республике Таджикистан //Труд и социальное развитие. Издание Научно-исследовательского Института труда и социальной защиты населения Республики Таджикистан. 2010. №3 (6). С. 38-43 (0,9 п.л).

4.Объективные предпосылки правового регулирования трудовой миграции иностранных граждан в Республике Таджикистан //Труд и социальное развитие. Издание Научно-исследовательского Института труда и социальной защиты населения. 2011. №1 (8). С.36-44(0,5 п.л).

5.Правовое регулирование вопросов социального страхования трудящихся-мигрантов в странах СНГ (сравнительный анализ законодательства Республики Таджикистан и Российской Федерации). Издание Научно-исследовательского Института труда и социальной защиты населения. 2013. №3(18). С.22-27 (0,6 п.л).