**Дистанционный трудовой договор с иностранным работником**

***Старикова М.К****. студентка кафедры трудового и экологического права Юридического института СФУ*

***Басалаева С.П.*** *кандидат юридических наук, доцент кафедры трудового*

*и экологического права Юридического института СФУ*

*ФГАОУ ВО Сибирский федеральный университет Юридический институт,*

*г. Красноярск*

*E-mail:* [*mstarikova@sfu-kras.ru*](https://mail.sfu-kras.ru/compose?To=mstarikova@sfu%2dkras.ru)

Дистанционная работа становится все более популярной на современном рынке труда. В ТК РФ предусмотрена глава устанавливающая особенности регулирования труда дистанционных работников (гл. 49.1).

Возможно ли заключение дистанционного трудового договора с иностранным гражданином, который находится и выполняет работу за пределами РФ? Трудовое законодательство не содержит ответа на этот вопрос: не установлены ни разрешение, ни запрет. Отсюда можно было бы сделать вывод, что если нет запрета, значит, заключение такого договора возможно. Однако Закон «О правовом положении иностранных граждан» № 115 от 25 июля 2002 г. (ст.5, ст.6, ст.8), а также гл. 50.1 ТК РФ «Особенности регулирования труда работников, являющихся иностранными гражданами», устанавливают правовой режим для иностранных граждан, въезжающих на территорию РФ.[2] Кроме того, в ч. 1 ст. 13 ТК РФ установлено, что действие норм российского трудового права ограничивается пределами территории РФ.

Это позволило сформировать Минтруду РФ правовую позицию, в соответствии с которой заключение трудового договора в такой ситуации неправомерно, а нужно заключать гражданско-правовой договор. В качестве дополнительно аргумента Минтруд РФ указывает, что при нахождении работника заграницей у работодателя нет возможности обеспечивать и контролировать безопасные условия труда[3].

Однако, по нашему мнению, правомерность такого подхода вызывает сомнения. Дело в том, что договор как юридический документ должен соответствовать правовой природе опосредуемого им правоотношения. И трудовое законодательство запрещает заключать ГПД при наличии трудовых правоотношений (ст. 15 ТК РФ). Более того, ГПД, заключенный вместо трудового договора, может быть переквалифицирован в трудовой (ст. 19.1 ТК РФ), и это является административным правонарушением (ч.4.ст. 5.27 КоАП РФ).

Тем самым, реализация правовой позиции Минтруда РФ в отношении дистанционных иностранных работников создает риски переквалификации договора и административной ответственности работодателя. С другой стороны, заключение трудового договора, в разрез с правовой позицией Минтруда РФ, создает риски вынесения предписания ГИТ о неправомерности такого решения[1].

Помимо вышесказанного, рассматриваемая проблема обостряется еще и неопределенностью вопроса об обязательном социальном страховании иностранного дистанционного работника.

Вполне возможно, уплачивать взносы работодателю за медицинское страхование нет смысла, так как такое лицо, которое постоянно проживает заграницей, просто не сможет получить медицинскую помощь в РФ.

Более сложной представляется ситуация, касающаяся уплаты пенсионных взносов, так как обязательным условием для получения пенсии иностранным гражданином является проживание на территории Российской Федерации. Представляется логичным уплата работодателем пенсионных взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, и их дальнейшее перечисление в уполномоченные органы иностранного государства.

Полагаем, что для решения поставленной проблемы следует:

- закрепить в ТК РФ нормы о возможности заключения дистанционного трудового договора с иностранным гражданином, не находящимся на территории РФ;

- учесть специфику рассматриваемых правоотношений при установлении обязанности работодателя контролировать безопасные условия труда;

- урегулировать вопрос о пенсионном страховании таких работников;

- установить в ФЗ № 115 «О правовом положении иностранных граждан в РФ» правовой режим для такой категории иностранных работников.

**Литература**

Бочарников Д.А., Гайдаров Г.А. Проблемы признания отношений, связанных с использованием личного труда и возникших на основании гражданско-правового договора, трудовыми отношениями в судебном порядке // Актуальные проблемы российского права. Москва. 2016. С. 101-107

О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон РФ от 25 июля 2002 г.  № 115 (в редакции от 02 июля 2021 года) - Справочная правовая система «КонсультантПлюс» – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

Письмо Минтруда России от 27.07.2016 № 17-3/В-292 // [Электронный ресурс] – Справочная правовая система «КонсультантПлюс» – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>