Информация Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о правоприменении постановления Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа – Югры об установлении запрета на привлечение хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре, иностранных граждан, осуществляющих трудовую деятельность на основании патентов, по отдельным видам экономической деятельности»

На основании ч. 1 ст. 18.17 КоАП РФ несоблюдением работодателем или заказчиком работ (услуг) установленных в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства ограничений на осуществление отдельных видов деятельности влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц – от сорока пяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от восьмисот тысяч до одного миллиона рублей либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток.

Как следует из данной нормы, объективную сторону правонарушения, указанного в ч. 1 ст. 18.17 КоАП РФ, образуют действия (бездействие) юридических лиц, должностных лиц и физических лиц, нарушающие положения федеральных законов, ограничивающих право иностранных граждан и лиц без гражданства заниматься отдельными видами деятельности либо запрещающих им осуществлять данные виды деятельности.

Субъектом правонарушения, указанного в ч. 1 ст. 18.17 КоАП РФ, является работодатель или заказчик работ (услуг).

Как указано в ст. 20 Трудового кодекса РФ, работодатель – физическое лицо, либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. В случаях, предусмотренных федеральными законами, в качестве работодателя может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры.

В п. 5 ст. 18.1 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», Правительство Российской Федерации вправе ежегодно с учетом региональных особенностей рынка труда и необходимости в приоритетном порядке трудоустройства граждан Российской Федерации устанавливать допустимую долю иностранных работников, используемых в различных отраслях экономики хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность как на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации, так и на всей территории Российской Федерации. При установлении указанной допустимости доли Правительство Российской Федерации определяет срок приведения в соответствие с не хозяйствующими субъектами численности используемых ими иностранных работников. Такой срок устанавливается с учетом необходимости соблюдения работодателями порядка расторжения трудового договора (контракта), установленного трудовым законодательством Российской Федерации.

Согласно постановлению Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 28 декабря 2019 года № 109 «Об установлении на 2020 год запрета на привлечение хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре, иностранных граждан, осуществляющих трудовую деятельность на основании патентов по отдельным идам экономической деятельности» допустимая доля иностранных работников, используемых хозяйствующими субъектами, осуществляющими на территории Российской Федерации следующие виды деятельности (ОКВЭД 2) ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2):

1.1. Производство детского питания и диетических пищевых продуктов (код 10.86).

1.2. Торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (код 47.25.1).

1.3. Торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (код 47.26).

1.4. Деятельность сухопутного пассажирского транспорта: перевозки пассажиров в городском и пригородном сообщении (код 49.31).

1.5. Деятельность легкового такси и арендованных легковых автомобилей с водителем (код 49.32).

1.6. Деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта, не включенная в другие группировки (код 49.39).

1.7. Деятельность по предоставлению продуктов питания и напитков (код 56).

1.8. Образование (код 85).

Следовательно, работодатель – физическое лицо либо юридическое лицо (организация), осуществляющий деятельность по предоставлению продуктов питания и напитков (код по ОКВЭД 56), не вправе привлекать к осуществлению данного вида деятельности в качестве работников иностранных граждан.

Также поясняю, при решении вопроса о правомерности привлечения организации к ответственности по ч. 1 ст. 18.17 КоАП РФ необходимо исходить из того, осуществлялась ли работодателем деятельность по предоставлению продуктов питания и напитков и привлекались ли к такой деятельности иностранцы.

Если при государственной регистрации организацией заявлены несколько видов деятельности, в том числе и не позволяющие привлекать и использовать труд иностранцев (например, ОКВЭД 56), но иностранный работник привлечен к работе по другому виду деятельности, на который эти ограничения не распространяются (Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 15.08.2013 № А41-55640/12), или у контролирующего органа не было доказательств привлечения иностранца именно к деятельности по предоставлению продуктов питания и напитков (Решения Верховного суда Удмуртской Республики от 11.02.2013 № 12-18/2013, от 04.02.2013 № 12-8/2013), то суды считают привлечение организации к ответственности по ч. 1 ст. 18.17 КоАП РФ неправомерным.

Если организация занимаемая деятельностью по предоставлению продуктов питания и напитков, и к этой деятельности привлечен иностранный гражданин, в том числе работающий в должности, не связанной предоставлением питания и напитков (грузчик, разнорабочий), то привлечение организации к ответственности правомерно (Постановления ФАС Московского округа от 21.08.2013 № А40-19867/13-94-191, от 26.11.2012 № А40-32351/12-17-310, Решение Московского городского суда от 26.07.2018 по делу № 7-8635/2018).