# ПЛАН

**ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ МЧП**

Общая характеристика правового статуса физических лиц

как субъектов МЧП 2

Понятие гражданства. Коллизионные вопросы гражданства 2

Понятие и основные категории иностранцев по законодательству

Украины 4

Правоспособность иностранцев в Украине 6

Дееспособность иностранцев в Украине. Признание лица

недееспособным и ограниченно дееспособным 8

Признание лица безвестно отсутствующим или объявление

его умершим 9

Правовое положение беженцев, вынужденных переселенцев,

лиц, которым предоставлено политическое убежище...., 10

Регулирование трудовой деятельности иностранцев в Украине 12

Социальное и пенсионное обеспечение иностранцев 13

Правовое положение граждан Украины за рубежом 15

***Общая характеристика правового статуса физических лиц как субъектов МЧП***

Правовой статус физических лиц в МЧП — это совокупность их прав, свобод и обязанностей в государстве пребывания.

В МЧП проблемы правового статуса физических лиц можно раз­бить на следующие группы:

1. коллизионные вопросы гражданства;
2. правовое регулирование международной миграции физических лиц (въезд иностранцев в Украину; выезд отечественных граждан за рубеж);
3. правовой статус иностранцев на территории Украины;
4. правовой статус отечественных граждан за рубежом.

Во многих работах в области МЧП нормы, посвященные правово­му положению физических лиц, объединяются понятием **«право инос­транцев».**

*Особенность правового положения иностранцев заключается в том, что на них одновременно распространяют свое действие несколько правопорядков:*

***• личный закон иностранца* —** право государства к которому при­надлежит лицо на основании гражданства (подданства), постоянного места проживания (домицилия) либо обычного места пребывания;

**• *закон государства пребывания*** (того государства, на территории которого фактически находится лицо в конкретный момент времени).

***Понятие гражданства. Коллизионные вопросы гражданства,***

Вопросы гражданства регулируются целым рядом внутренних и международных источников. В данной области действуют:

1. Закон «О гражданстве Украины» в редакции от 18.01.2001 г.;
2. Конвенция, которая регулирует некоторые вопросы, связанные с коллизией законов о гражданстве от 12.04.1930 г. (Украина не участвует);
3. Конвенция о гражданстве замужней женщины от 20.02.1957 г.;
4. Конвенция о сокращении безгражданства от 30.08.1961 г. (Украина не участвует).
5. Двусторонние международные договоры об устранении двойного гражданства (например, Договор между, Украиной и Республикой Узбекистан о предотвращении возникновения случаев двойного гражданства от 5.12.1996 г.; Договор между Украиной и Грузией о предотвращении возникновения случаев двойного гражданства и устранении уже существующего двойного гражданства от 28.10.1997 г.).

**Гражданство — это правовая связь физического лица с государством, проявляющаяся во взаимных правах и обязанностях между ними.** Гражданин полностью подчиняется юрисдикции своего госу­дарства, а государство обеспечивает гражданину реализацию его прав и свобод, а также защиту как на территории данного государства, так и за его пределами.

По признаку гражданства физические лица распределяются в Украине на несколько групп (ст. 1 Закона «О гражданстве Украины»):

1. **граждане Украины** — лица, которые приобрели гражданство Украины в порядке, предусмотренном законами Украины и международными договорами Украины;
2. **иностранные граждане (подданные) —** лица, которые не находятся в гражданстве Украины и являются гражданами (подданными) другого государства;
3. особую группу иностранных граждан составляют **бипатриды** — лица, которые не находятся в гражданстве Украины и являются гражданами (подданными) двух и более иностранных государств;
4. **лица без гражданства (апатриды) —** лица, которых ни одно государство в соответствии со своим законодательством не считает своими гражданами.

*Каждое государство в одностороннем порядке определяет своих граждан* (ст. 2 Конвенции 1930 г., ст. 3, 4 Закона «О гражданстве Ук­раины»). Основания приобретения физическим лицом гражданства того или иного государства могут быть различны. Лица могут приоб­ретать гражданство по происхождению, по территориальному прин­ципу, вследствие их принятия в гражданство и пр. (в действующем за­коне — 9 различных оснований). При этом разнообразные коллизион­ные вопросы (гражданство детей, гражданство лиц при изменении их семейного статуса, установлении над ними опеки или попечительства и пр.) решаются национальными законами, как правило, в пользу собственного гражданства. Однако в результате такого подхода у лиц часто возникает **двойное гражданство,** которое составляет основную коллизионную проблему в МЧП.

В Украине действует *принцип единого гражданства* (ст. 1 Закона «О гражданстве Украины»). Принятие в гражданство Украины допуска­ется только при условии отсутствия гражданства иностранного госу­дарства или выхода из него. Гражданство Украины автоматически утра­чивается при добровольном приобретении совершеннолетним лицом гражданства иного государства (если иное не установлено законом). Однако Закон «О гражданстве Украины» допускает, что двойное граж­данство может сохраняться у граждан Украины в следующих случаях:

1. если дети при рождении одновременно с гражданством Украины приобретают гражданство другого государства;
2. если дети, являющиеся гражданами Украины и усыновленные иностранцем, приобретают гражданство усыновителя;
3. если гражданин Украины вследствие вступления в брак с иностранцем автоматически приобрел гражданство иностранного государства;
4. если по законодательству иностранного государства его гражданство было дано гражданину Украины автоматически, без его волеизъявления и он не получил добровольно документ, подтверждающий наличие у него гражданства иного государства;
5. если ребенок-иностранец усыновляется гражданами Украины или супругами, один из которых — гражданин Украины;
6. установление над ребенком-иностранцем опеки или попечительства граждан Украины;
7. установление отцовства ребенка-иностранца, если отцом признан гражданин Украины и пр.

При наличии у лица двух и более гражданств, одним из которых является гражданство Украины, в правовых отношениях с Украиной **он признается только гражданином Украины** (п. 1 ст. 2 Закона «О граж­данстве Украины»). Такое подход к бипатридам применяется в боль­шинстве стран.

Проблема бипатридов актуализируется, если они находятся на территории государства, гражданством которого не обладают. *Если бипатрид находится в третьей стране, то возникает вопрос, гражда­нином какой страны его признавать?* Действующее законодательство Украины не решает вопрос о статусе *бипатридов, не имеющих украин­ского гражданства.* Если гражданин Украины — бипатрид выезжает за рубеж, то также возникает вопрос о его гражданстве.

Статья 5 Конвенции 1930 г. устанавливает, что лицо в любом случае считается имеющим гражданство только одного государства. *Тре­тье государство на своей территории признает гражданство либо той страны, в которой лицо обычно и преимущественно проживает, либо гражданство страны, с которой оно наиболее тесно связано, с учетом фактических обстоятельств в которых оно находится.* Эти принципы отражены и в проекте ГК Украины.

***Понятие и основные категории иностранцев по законодательству Украины***

Правовой статус иностранцев на территории Украины определя­ется следующими нормативными актами:

1. Конституцией Украины (ст. 26);
2. Законом «О правовом статусе иностранцев» от 4.02.1994 г.;
3. Законом «Об иммиграции» от 7.06.2001 г.;
4. Законом «О беженцах» от 21.06.2001 г.

Статья 1 Закона «О правовом статусе иностранцев» дает определе­ние понятия «иностранцы»: **«Иностранцами признаются иностранные граждане — лица, принадлежащие к гражданству иностранных государств и не являющиеся гражданами Украины, и лица без гражданства — лица, не принадлежащие к гражданству какого-либо государства».**

Иногда понятие «иностранцы» используется как синоним термина «иностранные граждане» (пример — ст. 26 Конституции, в которой говорится об иностранцах и лицах без гражданства, Закон «О граж­данстве Украины»).

Нормы украинского законодательства об иностранцах позволяют выделить следующие основные их категории (основной критерий де­ления — цель пребывания иностранца в Украине):

**1. Иммигранты.**

***Иммигрант*** — это иностранец или лицо без гражданства, который получил разрешение на иммиграцию и прибыл в Украину на постоян­ное место жительства, либо, находясь в Украине на законных основа­ниях, получил разрешение на иммиграцию и остался в Украине на постоянное проживание.

Иммигранты въезжают в Украину на основании разрешения на иммиграцию и иммиграционной визы. В Украине им выдается удос­товерение на постоянное проживание (вид на жительство).

статья 12 Закона «Об иммиграции» предусматривает основания для отмены разрешения на иммиграцию. Удостоверение на постоян­ное проживание изымается, и лицо в течение месяца обязано покинуть Украину.

Иностранцы, постоянно проживающие в Украине не менее 5 лет, могут натурализоваться — приобрести гражданство Украины в уста­новленном законом порядке.

**2. Иностранцы, временно пребывающие на территории Украины.** К данной категории относятся ***иностранцы,*** прибывшие в Украину на ограниченный срок, т.е. без цели постоянного проживания. Цели прибытия в Украину могут быть различны.

Порядок въезда иностранцев на территорию Украины опреде­ляется:

1. Правилами въезда иностранцев в Украину, их выезда из Украины и транзитного проезда через ее территорию, утверждены постановлением КМУ от 29.12.1995 г. № 1074;
2. Правилами оформления визовых документов для въезда в Украину, утверждены постановлением КМУ от 20.02.1999 г. № 227.

В соответствии со ст. 26 Закона «О правовом статусе иностран­цев» въезд иностранцев в Украину разрешается по *национальным паспортам или документам, их заменяющим.* При этом иностранцы дол­жны получить *въездную визу,* если иное не предусмотрено междуна­родными договорами Украины. Международные договоры могут предусматривать введение *упрощенного порядка пересечения границы.* Упрощенный порядок означает возможность безвизового пересече­ния границы либо введение упрощенного порядка оформления визы (непосредственно в контрольно-пропускных пунктах). Так, упрощен­ный порядок пересечения границы предусмотрен Соглашением о без­визовых поездках граждан РФ и Украины от 16.01.1997 г. Визы *выда­ются* за рубежом *дипломатическими представительствами и консульс­кими учреждениями Украины* (в большинстве случаев). На территории Украины визы выдаются *консульским управлением МИДа* (дипломати­ческие и некоторые служебные визы, визы представителям средств мас­совой информации). *Основания для отказа в выдаче визы* приведены в ст. 25 Закона «О правовом статусе иностранцев», п. 14 Правил офор­мления визовых документов: угроза интересам безопасности государ­ства или охраны общественного порядка, обеспечению охраны здоро­вья, прав и законных интересов украинских граждан, представление заведомо ложных сведений или поддельных документов, неуплата консульского сбора, отсутствие страхового полиса установленного образца, несоответствие паспортного документа установленному об­разцу, отсутствие средств для пребывания в Украине, отсутствие доку­ментов об обследовании на ВИЧ (требуется при въезде сроком более 3 месяцев), некорректное поведение при обращении за визой, выраже­ние неуважения по отношению к Украине и др. *Мотивы отказа в вы­даче визы заявителю могут не поясняться,* что является общепризнан­ным принципом в международной практике (государство само опре­деляет, какие лица могут допускаться на его территорию). Виза может быть ***аннулирована*** при прохождении приграничного контроля или в ходе пребывания на территории Украины на основании ст.ст. 25, 31, 32 Закона «О правовом статусе иностранцев», пунктов 15, 16 Правил.

Указом Президента Украины от 15.06.2001 г. № 435 «О дополни­тельных мерах по реализации прав человека на свободу передвижения (свободный выбор места проживания)» отменена необходимость реги­страции паспортов иностранцев по месту их проживания. Вместо это­го ***вводится регистрационная карточка иностранца.*** Подается вместе с паспортом должностным лицам органов охраны государственной гра­ницы во время пересечения границы и сохраняется в течение всего срока пребывания в Украине. Данная карточка может заполняться: 1) в консульстве при получении визы; 2) при фактическом пересечении границы (на контрольно-пропускном пункте); 3) в транспортном сред­стве международного сообщения.

Иностранцы обязаны покинуть Украину в сроки, установленные в их визе.

**3. Беженцы и лица, которым предоставлено политическое убежище на территории Украины.**

Эти лица являются вынужденными иммигрантами, покинувшими государство своего гражданства либо постоянного места пребывания под действием преследований или угрозы таких преследований со стороны данного государства. Могут прибывать на территорию Украины нелегально. *Срок пребывания данных лиц в Украине ограни­чен* (пока не отпадут основания для такого пребывания или пока лицо не перейдет в новый статус — иммигранта (лица, получившего разрешение на постоянное проживание в Украине) или гражданина Украины).

***Правоспособность иностранцев в Украине***

Правоспособность иностранцев определяется по праву государ­ства их пребывания, т.е. по украинскому закону. Украинский закон предоставляет иностранцам национальный режим — они пользуют­ся теми же правами, что и граждане Украины, и несут такие же обязанности, за исключениями, установленными действующим за­конодательством и международными договорами Украины. Это следует из содержания ст. 2 Закона «О правовом статусе иностран­цев», ст. 565, 566 ГК Украины, ч. 1. ст. 423 и ч. 1 ст. 424 ГПК Ук­раины.

Законодательство Украины может устанавливать *общие исключе­ния в отношении правоспособности иностранцев:*

ч. 4 ст. 8 Закона «О правовом статусе иностранцев» — иност­ранцы не могут назначаться на отдельные должности или зани­маться определенной трудовой деятельностью, если в соответствии с законодательством Украины назначение на эти должности или за­нятие такой деятельностью связаны с принадлежностью к граж­данству Украины;

ч. 2 ст. 16 Закона «О правовом статусе иностранцев» — иностран­цы не могут быть членами политических партий;

ст. 23 Закона «О правовом статусе иностранцев» — иностранцы не могут избирать или быть избранными в органы государствен­ной власти и самоуправления, а также принимать участие в рефе­рендумах;

ст. 24 Закона «О правовом статусе иностранцев» — на иностран­цев не распространяется всеобщая воинская обязанность.

*Различным правовым статусом обладают иммигранты и иностран­цы, временно пребывающие в Украине.* Неодинаково разрешаются воп­росы занятия предпринимательской и инвестиционной деятельностью, трудоустройства, обеспечения жильем, обучения, оказания медицинс­кой помощи и др. *Только иммигранты пользуются правами в указан­ных областях наряду с отечественными гражданами.*

*Кроме того, правоспособность иностранцев, временно пребывающих в Украине, обусловлена целями их въезда (ограничена категорией визы).* Так, лица, въехавшие по туристической или деловой визе, не могут поступить на учебу или на работу в Украине. Религиозная пропаган­да в Украине может осуществляться исключительно лицами, въехавшим по визе для представителей религиозных миссий.

Проектом ГК Украины предусмотрена новая коллизионная нор­ма, определяющая, что *момент возникновения и прекращения правоспо­собности иностранца определяется по его личному закону* (ч. 1 ст. 1608).

***Под личным законом иностранца подразумевается.***

1. в отношении иностранного гражданина — право страны его гражданства;
2. в отношении лица, имеющего гражданство двух и более стран, -право той страны, с которой данное лицо наиболее тесно связано;
3. в отношении лица без гражданства — право страны его постоянного места проживания;
4. в отношении лица без гражданства, не имеющего постоянного места жительства, а также в отношении беженца — право страны его обычного места пребывания.

Согласно проекту ГК Украины, *лицо рассматривается как имеющее обычное место пребывания в стране,* если оно находится на ее тер­ритории в течение определенного периода времени (даже если такое пребывание изначально является ограниченным по сроку).

Рассмотрим подробнее вопросы о правоспособности иностранцев применительно к отдельным областям правового регулирования.

***Предпринимательская деятельность.*** Иммигранты могут зарегист­рироваться как субъекты предпринимательской деятельности в Укра­ине. Другие иностранцы могут осуществлять предпринимательскую деятельность только как иностранные субъекты хозяйственной (пред­принимательской) деятельности.

Часть 2 ст. 5 Закона «О внешнеэкономической деятельности» закрепляет, что физические лица, не имеющие постоянного места жи­тельства на территории Украины, имеют право на осуществление внешнеэкономической деятельности, *если они являются субъектами хозяйственной деятельности по закону того государства, в котором они имеют постоянное место жительства или гражданами которого они являются.*

Соглашением СНГ о порядке разрешения споров, связанных с осу­ществлением хозяйственной деятельности 1992 г., закрепляется, что *правоспособность физических лиц-предпринимателей определяется по законодательству государства, на территории которого зарегистри­рован предприниматель.*

Проект ГК Украины содержит специальные нормы относительно предпринимательской правоспособности (ч. 3 ст. 1609). Способность физического лица, занимающегося предпринимательской деятельнос­тью, быть предпринимателем и иметь связанные с этим права и обя­занности определяется правом страны, где физическое лицо зарегист­рировано в качестве предпринимателя. В случае отсутствия в стране обязательной регистрации применяется право страны основного мес­та занятия предпринимательской деятельностью.

***Инвестиционная деятельность.*** В этой области иностранцы, не имеющие постоянного места жительства на территории Украины на­ходятся в несколько более выгодном положении. В соответствии с За­коном «О режиме иностранного инвестирования» от 16.03.1996 г. они получают *статус иностранного инвестора* при осуществлении инвес­тиций на территории Украины. Этот статус дает некоторые дополни­тельные гарантии и незначительные льготы для инвесторов и создан­ных ими предприятий. Иностранцы, имеющие постоянное место жи­тельства в Украине, не получают такого статуса и к ним применяются общие нормы инвестиционного законодательства.

*Здравоохранение.* Ст. 10 Закона «О правовом статусе иностран­цев» устанавливает, что иностранцы, не имеющие постоянного мес­та жительства в Украине, пользуются медицинской помощью на платной основе, если иное не предусмотрено международным дого­вором. Порядок предоставления медицинской помощи иностранным гражданам, которые временно находятся на территории Украины, утвержден постановлением КМУ от 28.01.1997 г. № 79 с последую­щими изменениями (постановление КМУ от 17.09.1997 г. № 1021). Иностранцы, въезжающие в Украину, должны иметь медицинскую страховку.

Международными договорами Украины может закрепляться по­ложение о бесплатном оказании экстренной медицинской помощи иностранцам из одного договаривающегося государства на террито­рии другого. В данном случае право на бесплатную медицинскую по­мощь предоставляется иностранцам из определенного государства на основании взаимности.

*Образование.* Ст. 14 Закона «О правовом статусе иностранцев» закрепляет, что иностранцы, Не имеющие постоянного места житель­ства в Украине, оплачивают свое обучение, если иное не предусмотре­но международными договорами Украины. По данному вопросу дей­ствует Постановление КМУ «Об обучении иностранных граждан в Украине» от 26.02.1993 г. № 136.

Стоимость обучения за год должна составлять не менее:

подготовительный факультет - 1 тыс. долларов США;

основной факультет — 1,5 тыс. долларов США;

аспирантура — 2,5 тыс. долларов США.

В настоящее время бесплатное обучение может осуществляться на основании взаимности путем заключения межправительственных, ве­домственных и межвузовских соглашений об обмене учащимися и сту­дентами.

***Дееспособность иностранцев в Украине. Признание лица недееспособным и ограниченно дееспособным***

Вопросы дееспособности иностранцев разрешаются в ст. 5661 ГК Украины. *Гражданская дееспособность иностранного гражданина оп­ределяется по закону страны, гражданином которой он является, лица без гражданства* — *страны, в которой оно имеет постоянное место жительства.* Однако гражданская дееспособность иностранцев в от­ношении сделок, совершаемых в Украине, и обязательств, возникаю­щих вследствие причинения вреда в Украине, определяются *по украин­скому закону.*

Ряд международных соглашений несколько иначе решают данные вопросы:

а) двусторонние соглашения о правовой помощи (главным образом заключенные СССР и действующие для Украины) применяют для определения дееспособности не личный закон, а закон совершения сделки только в отношении бытовых сделок; в отношении деликтов часто не содержится исключений — применяется личный закон;

б) Минская конвенция вообще не содержит исключений из личного закона (право государств СНГ одинаково определяет возраст обретения гражданской правоспособности и гражданской деликтоспособности).

*Признание иностранца недееспособным или ограниченно дееспособ­ным.* Часть 3 ст. 5661 ГК Украины устанавливает, что только постоян­но проживающие в Украине иностранцы могут быть признаны недееспо­собными или ограниченно дееспособными в порядке, установленном законами Украины (отношения по ограничению или лишению дееспо­собности таким образом регулируются *законом страны постоянного местожительства иностранца).*

Договорами о правовой помощи иначе решается данный вопрос.

Дела о признании иностранца недееспособным *компетентен рас­сматривать суд страны, гражданином которой является данное лицо.* При этом суд применяет свое национальное законодательство (т.е. действует закон суда — закон страны гражданства).

Если *суду страны, где проживает иностранец,* станут известны ос­нования признания недееспособным или ограниченно дееспособным лица, являющегося гражданином другой страны, то он должен уведо­мить об этом компетентный суд страны гражданства. Если в течение трех месяцев суд страны гражданства не начнет дела или не сообщит своего мнения, то суд страны места проживания вправе рассматривать дело об ограничении или лишении правоспособности в соответствии *с законодательством своего государства, если основания для этого пре­дусмотрены также законодательством страны гражданства иност­ранца* (кумуляция привязок). Судебное решение обязательно направ­ляется компетентному суду страны, гражданином которой является иностранец.

Проект ГК Украины закрепляет, что основания и правовые по­следствия признания физического лица недееспособным или ограни­ченно дееспособным регулируются *личным законом этого лица* (ч. 4. ст. 1609).

*Опека и попечительство. Установление и отмена опеки и попечи­тельства* регулируются личным законом лица, над которым устанавли­вается опека или попечительство. ГК Украины не регулирует вопросы установления опеки или попечительства над иностранцами (книга восьмая проекта ГК Украины включает специальную статью «Опека и попечительство»).

Сегодня данные правоотношения находят частичное урегулирование в международных договорах Украины о правовой помощи.

Учреждениями, компетентными устанавливать опеку или попечительство, являются учреждения страны гражданства иностранца или местожительства лица без гражданства, над которым устанавливается опека или попечительство.

Но если *иностранный гражданин, нуждающийся в опеке или попе­чительстве, имеет место проживания, местонахождение или имуще­ство на территории другого государства,* то компетентное учрежде­ние данного государства безотлагательно уведомляет учреждение в стране гражданства данного лица. В случаях, не терпящих отлагатель­ства, учреждение страны местопроживания, местонахождения или на­хождения имущества иностранца вправе принять меры в соответствии со своим законодательством, о чем делается соответствующее уведом­ление. Эти меры сохраняют силу до иного решения компетентного учреждения страны гражданства.

*Обязанности опекуна (попечителя) принять опеку (попечитель­ство)* определяются личным законом лица, которое назначается опе­куном (попечителем). Опекуном (попечителем) может назначаться иностранец.

*Правоотношения между опекуном (попечителем) и лицом, находя­щимся под опекой (попечительством),* регулируются правом страны, орган которой назначил опекуна или попечителя. Проект ГК Украины предусматривает: «Если лицо, находящееся под опекой или попечи­тельством, проживает в Украине, применяется право Украины, если оно является более благоприятным для данного лица».

Международные договоры допускают *передачу опеки (попечитель­ства)* компетентным органом страны гражданства лица, находящего­ся под опекой (попечительством), компетентному органу страны мес­топроживания, пребывания или нахождения имущества иностранца. Этот орган осуществляет опеку или попечительство в соответствии со своим национальным законодательством.

***Признание лица безвестно отсутствующим или объявление его умершим***

Действующий ГК Украины не содержит коллизионных норм, при­меняемых в случае признания иностранца безвестно отсутствующим или объявления его умершим. Исходя из содержания ст.ст. 18, 21 ГК Украины и принципа национального режима, *только иммигранты мо­гут быть признаны в Украине безвестно отсутствующими или умер­шими.*

Двусторонние договоры Украины о правовой помощи содержат более детальное правовое регулирование по данному вопросу. По де­лам о признании лица безвестно отсутствующим или умершим компе­тентными являются *суды страны его гражданства.* Допускается рас­смотрение данных вопросов судами страны, где иностранный гражда­нин имел место жительства, по ходатайству проживающих на ее территории заинтересованных лиц, права и интересы которых основа­ны на законодательстве этого государства. Каждый суд применяет в данном случае свое законодательство *(закон суда).*

Проект ГК Украины содержит норму, согласно которой основа­ния и правовые последствия признания физического лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим регулируются последним из известных личных законов физического лица (ст. 1610).

***Правовое положение беженцев, вынужденных переселенцев, лиц, которым предоставлено политическое убежище***

***Беженцы.*** Правовой статус беженцев в Украине регулируется Зако­ном «О беженцах» и Конвенцией о беженцах 1951 года.

Статья 1 Закона «О беженцах» закрепляет следующее ***определение беженца,*** беженец — это лицо, которое не является гражданином Ук­раины и которое вследствие полностью обоснованных опасений стать жертвой преследований по признакам расы, вероисповедания, нацио­нальности, отношения к религии, гражданства (подданства), принад­лежности к определенной социальной группе или политических убеж­дений: а) находится за пределами страны своей гражданской принад­лежности и не может пользоваться защитой данной страны или не желает пользоваться этой защитой вследствие указанных выше опасе­ний; б) не имея гражданства (подданства) и находясь за пределами страны своего предыдущего постоянного проживания, не может или не желает вернуться в нее вследствие указанных опасений.

*Порядок предоставления статуса беженца определяется законода­тельством Украины.* В случае принятия решения о предоставлении статуса беженца лицу выдается удостоверение беженца. Данный доку­мент является паспортным, т.е. удостоверяет личность иностранца-бе­женца на территории Украины. Национальные паспорта и заменяю­щие их документы беженца сдаются органу миграционной службы. Удостоверение выдается сроком на один год, и его действие продлева­ется путем ежегодной перерегистрации.

Получить статус беженца могут лица, как ***легально пересекшие*** го­сударственную границу Украины (должны обратиться с соответствую­щим заявлением в 5-дневный срок), так и ***нелегально*** (должны обра­титься в 3-дневный срок).

Лицо может ***утратить статус беженца*** в случаях, если оно вос­пользовалось защитой своего государства, получило украинское гражданство, осуждено к лишению свободы по приговору суда Укра­ины, вступившего в законную силу и может быть ***лишено этого ста­туса,*** если оно утратило основания, по которым приобрело статус бе­женца, приобрело статус беженца вследствие предоставления ложных сведений или подложных документов, если оно рассматривается как угроза государственной безопасности, общественному порядку, здоро­вью населения Украины (ст. 11 Закона «О беженцах»).

Права и обязанности беженца регулируются разделом 4 Закона «О беженцах».

До вынесения решения о присвоении статуса беженца лицо имеет право:

• на временное трудоустройство, обучение, медицинскую помощь в специальном порядке, установленном законодательством Украины;

1. проживание у родственников, в гостинице, поднаем жилого помещения или пользование жильем, предоставленным в пункте временного размещения беженцев;
2. правовую помощь.

*Лица, которым предоставлен статус беженца, пользуются нацио­нальным режимом* (фактически их статус приравнивается к статусу иммигрантов). Им также предоставляются *дополнительные права,* свя­занные с низким уровнем их социально-экономической адаптации в стране пребывания: право на получение денежной помощи, пенсии и иных видов социального обеспечения, на предоставление жилья (в данном случае выбор места проживания не осуществляется).

Действующее законодательство не решает вопрос о *личном законе беженца,* который может оставаться иностранным гражданином или лицом без гражданства, имеющим постоянное место жительства в ином государстве. Исходя из положений действующего ГК Украины личным законом беженца *является закон страны происхождения бе­женца* (гражданства или постоянного места жительства). Однако бе­женец отказывается от правовой связи со своим государством, а сле­довательно, право этого государства не может рассматриваться как его личный закон.

Проект ГК Украины применяет принципиально новый подход к решению данного вопроса: «Личным законом беженца считается пра­во страны, в которой он имеет свое обычное место пребывания. Лицо имеет обычное место пребывания в случае проживания в стране в те­чение определенного времени, даже если с самого начала это время является ограниченным».

*Вынужденные переселенцы.* Вынужденный переселенец — это граж­данин страны, предоставившей убежище, имеющий постоянное место жительства на территории иностранного государства и вынужденный его покинуть вследствие обоснованных опасений стать жертвой пре­следований по признакам расы, вероисповедания, национальности, отношения к религии, гражданства (подданства), принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений.

В рамках СНГ было принято Соглашение о помощи беженцам и вынужденным переселенцам от 24.09.1993 г., направленное на урегу­лирование правового статуса данных лиц. К сожалению, Украина не принимает участия в данном соглашении. В силу этого, а также в ре­зультате отсутствия внутреннего законодательного акта, регулирую­щего положение вынужденных переселенцев в Украине, данная кате­гория лиц — граждан Украины, вынужденных покинуть страну свое­го постоянного места жительства и вернуться в Украину, находится в худшем положении, чем иностранцы-беженцы. Данные лица, в силу длительного проживания на территории другой страны, достаточно часто не имеют никаких родственных связей в Украине, и после воз­вращения на родину они оказываются без жилья, без прописки, без работы, без каких-либо социальных пособий и пр. Представляется, что Украина должна незамедлительно предпринять меры для урегули­рования правового статуса данных лиц и предоставления им таких же средств социальной поддержки, как и беженцам.

*Лица, которым предоставлено политическое убежище. Право ис­кать убежища* закреплено в ст. 14 Всеобщей декларации прав челове­ка: «Г. Каждый человек имеет право искать убежища от преследова­ния в других странах и пользоваться этим убежищем. 2. Это право не может использоваться в случае преследования, в действительности ос­нованного на совершении неполитического преступления или деяния, противоречащего целям и принципам ООН». В Конституции Украи­ны не раскрываются правовые основания предоставления убежища (ст. 26). Внутренним законодательством данный вопрос практически не урегулирован.

*Лицо рассматривается как получившее политическое убежище, если:*

1. оно преследуется за свою общественно-политическую деятельность (она может быть квалифицирована как преступление не уголовного характера);
2. преследования имеют индивидуальный характер — направлены именно против данного лица;
3. предоставление убежища непосредственно связано с недопустимостью высылки иностранца с территории государства (осуществлением экстрадиции), даже если международными договорами устанавливается обязанность государства выдавать преступников-иностранцев, находящихся на его территории на законных или незаконных основаниях.

Обычно *решения о предоставлении политического убежища принима­ются в индивидуальном порядке главой государства или уполномоченным им органом.* Предоставление убежища часто приводит к международ­ным конфликтам (широко использовалось в период холодной войны).

***Регулирование трудовой деятельности иностранцев в Украине***

Трудовые отношения иностранцев в Украине подпадают под дей­ствие коллизионных и материально-правовых норм.

*Коллизионное регулирование трудовых отношений.* Ст. 8 КЗоТ зак­репляет, что трудовые отношения граждан Украины, работающих за ее пределами, а также трудовые отношения иностранных граждан, ра­ботающих па предприятиях, в учреждениях, организациях Украины, регулируются *законодательством стороны трудоустройства и меж­дународными договорами Украины.*

Представляет интерес договор о правовой помощи с Польшей, со­держащий иные привязки в области трудового права (ст. 42):

• допускается автономия воли сторон — работодатель и иностранный работник могут подчинить трудовые правоотношения избранному ими законодательству;

1. законодательство страны, на территории которой выполнена (или должна быть выполнена) работа;
2. законодательство страны местонахождения работодателя (если работник на основании договора, заключенного с работодателем одной страны, выполняет работу на территории другой страны).

Положения о праве, применимом к трудовым отношениям, часто содержатся и в двусторонних международных договорах Украины, регулирующих вопросы трудоустройства иностранцев.

Следует учитывать, что *специальные коллизионные нормы* действу­ют в отношении социального и пенсионного обеспечения работников-иностранцев и правоотношений по возмещению ущерба, причиненно­го трудовым увечьем, профессиональным заболеванием и иным по­вреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей. ***Материально-правовое регулирование трудовых отношении.*** Со­гласно ст. 8 Закона «О правовом статусе иностранцев», только иност­ранцы, постоянно проживающие в Украине, имеют право заниматься трудовой деятельностью на основаниях и в порядке, установленном действующим законодательством Украины.

Часть вторая данной статьи закрепляет, что иностранцы могут иммигрировать в Украину для трудоустройства на определенный срок. Для этого им необходимо получить *разрешение от Министер­ства труда Украины* и соответствующую *иммиграционную визу.* Поря­док выдачи разрешения на трудоустройство регулируется *Порядком оформления иностранцам и лицам без гражданства разрешения на тру­доустройство в Украине,* ***утвержденным*** *постановлением КМ У от 1.11.1999 г. № 2028.*

Разрешение выдается Центральным центром занятости Минтруда или центрами занятости Республики Крым, областей, городов Киева и Севастополя для работы на определенном предприятии, учрежде­нии, организации по конкретной специальности.

Для получения разрешения на трудоустройство должны быть представлены следующие документы:

1. заявление в произвольной форме;
2. обоснование необходимости использования труда иностранных граждан;
3. учредительные документы и свидетельство о государственной регистрации юридического лица — работодателя;
4. контракт между отечественным и иностранным субъектом хозяйственной деятельности (если заключался);
5. список иностранных граждан с обозначением их Ф. И. О., года рождения, паспортных данных, специальности, пола;
6. копия документов об образовании и квалификации иностранных работников;
7. копия проекта контракта с иностранным работником;

• документ, подтверждающий уплату сбора за выдачу разрешения. *Срок выдачи разрешения* — 30 дней. *Срок действия разрешения* — до

1 года. В случае необходимости может быть продлен по заявлению работодателя. Максимальный срок непрерывной работы на террито­рии Украины 4 года. После перерыва в 6 месяцев можно опять обра­щаться за разрешением (данная норма обусловлена положением дей­ствующего законодательства о том, что после 5 лет проживания в Ук­раине иностранный гражданин или лицо без гражданства может просить о натурализации, т.е. предоставлении украинского гражданства).

В течение 3 дней работодатель должен *уведомить* Республиканский центр занятости о том, что иностранец приступил к работе. Если в обусловленный срок без уважительных причин иностранец не присту­пил к работе (работодатель сообщает об этом в центр занятости и орган внутренних дел), то он подлежит выдворению (за свой счет или счет организации, его направившей).

Если иностранец *устраивается на работу без разрешения,* то он подлежит немедленному выдворению за пределы Украины за счет ра­ботодателя.

Иной порядок трудоустройства иностранцев может быть предус­мотрен отдельными законодательными актами (например, Закон «О беженцах» освобождает беженцев от обязанности получать разре­шение на трудоустройство) или *международными договорами Украи­ны,* в которых на основе взаимности признается право иностранцев устраиваться на работу в другом государстве без специального разре­шения, могут вводиться количественные ограничения на трудоустрой­ство иностранцев из определенной страны (см., например, Соглаше­ние между Правительством Украины и Правительством РФ о трудо­вой деятельности и социальной защите граждан Украины и России, работающих за пределами границ своих государств от 14.01.1993 г.).

***Социальное и пенсионное обеспечение иностранцев***

Статья 11 Закона «О правовом статусе иностранцев» закрепляет, что иностранцы имеют право на социальную защиту, в том числе на получение пенсии и других видов социальной помощи в соответствии с законодательством и международными договорами Украины.

В случае когда для назначения пенсии необходим определенный стаж работы, иностранцу на условиях и в порядке, установленных за­конодательством Украины и международными договорами Украины, может засчитываться стаж работы за границей.

Часть 2 ст. 1 Закона «О пенсионном обеспечении» устанавливает, что иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие на территории Украины, имеют право на пенсию наравне с гражданами Украины на условиях, предусмотренных законодательством и межго­сударственными соглашениями.

На международном уровне данные правоотношения регулируются:

1. Соглашением о гарантиях прав граждан государств-участников Содружества Независимых Государств в области пенсионного обеспечения от 13 марта 1992 года (Москва);
2. Соглашением СНГ о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты работников-мигрантов от 15.04.1994 г.(Москва);

двусторонними соглашениями по вопросам сотрудничества в области пенсионного и социального обеспечения (например, Соглашением между Правительством Украины и Правительством республики Беларусь о гарантиях прав граждан в области пенсионного обеспечения от 14.12.1995 г., Соглашением между Украиной и Королевством Испания о социальном обеспечении граждан от 7.10.1996 г. и др.);

1. соглашениями о взаимном переводе и выплате *пенсии:*
2. соглашениями об устранении двойного налогообложения (предусматривают налогообложение пенсий только в одном государстве — по месту их начисления).

Указанные документы практически одинаково закрепляют общие принципы социального и пенсионного обеспечения иностранных граждан:

1. Пенсионное обеспечение иностранных граждан и членов их семей осуществляется *по законодательству государства, на территории которого они постоянно проживают.*
2. Для установления права на пенсию, в том числе пенсий на льготных основаниях и за выслугу лет, *учитывается трудовой стаж,* ***приобретенный*** *па территории любого из этих государств-участников соответствующего соглашения, а также па территории бывшего СССР.*
3. При переселении пенсионера в пределах государств-участников договора выплата пенсии по прежнему месту жительства прекращается, если пенсия того же вида предусмотрена законодательством государства по новому месту жительства пенсионера. Размер пенсии пересматривается в соответствии с законодательством государства нового места жительства пенсионера.
4. Если лицо не имеет права на получение пенсии по законодательству страны своего нового места жительства, то пенсия начисляется и переводится государством прежнего постоянного места жительства данного лица (до момента возникновения права на пенсию по законодательству страны места жительства). Пенсия выплачивается в валюте государства, в котором пенсионер имеет постоянное место жительства.
5. Пенсии по инвалидности или в случае утраты кормильца вследствие трудового увечья назначаются и выплачиваются *по законодательству и за счет средств того государства, па территории которого трудовое увечье было получено.*
6. Пенсии по инвалидности или в случае утраты кормильца вследствие профессионального заболевания, назначаются и выплачиваются *по законодательству и за счет той страны, на территории которой осуществлялась трудовая деятельность, послужившая причиной заболевания,* независимо от того, на территории какой страны было впервые выявлено данное заболевание.
7. Иностранные граждане имеют право на социальное обеспечение (исключая пенсии) в соответствии с *законодательством страны своего постоянного места жительства.*
8. Работники-мигранты (т.е. лица, не имеющие в стране трудоустройства постоянного места жительства) имеют право на социальное страхование и социальное обеспечение в соответствии с *законодательством страны трудоустройства.* Однако из данного правила часто устанавливается целый ряд исключений:

• если наемный работник направлен своим работодателем для выполнения работ на территории другого государства, то на него распространяет свое действие *законодательство страны работодате­ля* (если срок командировки не превышает 2 лет);

1. социальное обеспечение государственных служащих одного государства, направленных им на территорию другого государства, распространяет свое действие *законодательство страны-работодателя;*
2. на членов экипажа морского судна и работающих на морском судне по найму лиц распространяет свое действие *законодательство государства, под флагом которого плавает это судно;*
3. на лиц, работающих на авиатранспортном, железнодорожном *или* автотранспортном предприятиях, осуществляющих международные перевозки на территории государств-участников соответствующего соглашения, распространяет свое действие *законодательство того государства, на территории которого находится администрация, зарегистрировано соответствующее предприятие.*

***Правовое положение граждан Украины за рубежом***

Каждый гражданин Украины имеет право свободного выезда за пределы Украины и въезда на ее территорию. Отдельным категориям граждан может быть временно запрещен выезд из Украины. Украина не вправе отказать своему гражданину, находящемуся за рубежом, во въезде на ее территорию.

Порядок выезда граждан Украины за рубеж и возвращения в Украину урегулирован Конституцией Украины, Законом «О поряд­ке выезда из Украины и въезда в Украину граждан Украины» от 21.01.1994г.

Для выезда за рубеж граждане Украины должны иметь один из

следующих документов:

а) паспорт гражданина Украины для выезда за рубеж (граждане с 18 лет, имеющие постоянное место жительства за рубежом — с 16 лет);

б) проездной документ ребенка (в случае, если ребенок самостоятельно выезжает за рубеж);

в) дипломатический или служебный паспорт;

г) удостоверение личности моряка;

д) документы, предусмотренные международными договорами (например, национальный паспорт гражданина Украины).

В случае утраты указанных документов за рубежом (или оконча­ния срока их действия, если гражданину отказывается в продлении) выдается **удостоверение личности для возвращения в Украину.**

Загранпаспорта выдаются в соответствии с **Правилами** оформления и выдачи паспортов гражданина Украины для выезда за рубеж и про­ездных документов ребенка, их временного удержания и изъятия, утвержденными постановлением КМУ от 31.03.1995 г. № 231; Ин­струкцией о порядке оформления и выдачи паспортов гражданина Украины и проездных документов ребенка для выезда за рубеж, ут­вержденной приказом МВД Украины от 2.07.1996 г. № 459.

Статья 6 Закона «О порядке выезда из Украины и въезда в Укра­ину граждан Украины» содержит основания для ограничения в праве выезда за рубеж:

1) ознакомление со сведениями, составляющими государственную тайну;

1. возбуждено уголовное дело;
2. предъявлен гражданский иск;
3. не выполнены обязательства, возложенные судебным решением;
4. гражданин подлежит призыву на срочную военную службу;
5. отбывание наказания за совершение преступления;
6. признание особо опасным рецидивистом или нахождение под административным надзором милиции.

На практике проверки не всегда позволяют выявить наличие та­ких обстоятельств.

Загранпаспорта лиц, право на выезд которых ограничивается, дол­жны быть сданы в отдел виз и разрешений по месту жительства.

Граждане Украины, находящиеся за рубежом, подпадают под юрисдикцию государства пребывания. Их правовой статус в большинстве случаев определяется зарубежным правом. В то же время, за рубежом граждане пользуются защитой со стороны Украины в самых различ­ных сферах деятельности. Защита осуществляется через консульские учреждения:

а) консульские отделы дипломатических представительств;

б) генеральные консульства;

в) консульства;

г) вице-консульства;

д) консульские агентства.

Территория зарубежного государства разбивается на консульские округи — в каждом округе действует свое консульское учреждение.

Деятельность консулов регулируется Консульским уставом Украины, утвержденным Указом Президента от 2.04.1994 г. № 127/94, консульски­ми конвенциями.

Консул ведет учет граждан, проживающих или временно пребыва­ющих в его округе. Консул информирует граждан, находящихся в его округе, о законодательстве государства пребывания, местных обыча­ях. Консул регистрирует браки и оформляет разводы, принимает ре­шения об установлении отцовства, об усыновлении граждан Украи­ны, контролирует процесс содержания и воспитания детей-граждан Украины, усыновленных иностранцами, регистрирует иные акты гражданского состояния (смерть, рождение). Имеет право выдавать и продлевать паспорта граждан Украины, вносить в них изменения. Консул совершает любые нотариальные действия в отношении граж­дан Украины, легализует документы и акты, составленные властями его округа. Легализация состоит в удостоверении действительности подписей и соответствия документов законодательству страны пре­бывания.

1. Консул с случае необходимости имеет право представлять интере­сы любого гражданина Украины, отсутствующего в его округе, до того момента, пока этот гражданин не приедет в округ или не назна­чит своего представителя.