



КОМАРОВА ВИКТОРИЯ

эксперт службы
Правового консалтинга
ГАРАНТ



МАЗУХИНА АННА

эксперт службы
Правового консалтинга
ГАРАНТ

РУКОВОДИТЕЛЬ ИЗ-ЗА РУБЕЖА: ПОСЛЕДСТВИЯ ПЕРМАНЕНТНОГО ОТСУТСТВИЯ

Можно ли наказать организацию за отсутствие директора — иностранного гражданина по месту ее нахождения, объясняют эксперты службы Правового консалтинга ГАРАНТ Анна Мазухина и Виктория Комарова.

На работу в общество с ограниченной ответственностью принимается директор (иностранец-киприот). Предполагается, что фактически он не будет находиться по месту нахождения (юридическому адресу) организации, а будет приезжать несколько раз в год для подписания документов. Грозят ли фирме какие-нибудь штрафные санкции за отсутствие директора (как единственного исполнительного органа) на рабочем месте и вообще в стране?

Прежде всего отметим, что согласно ч. 5 ст. 11 Трудового кодекса (ТК) РФ на территории Российской Федерации правила, установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных иностранными гражданами, лицами без гражданства либо с их участием, международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено ТК РФ, другими федеральными законами или международным договором Российской Федерации. Нельзя сказать, что из формулировки, использованной в законе, очевидно следует, что именно должно происходить на территории РФ, чтобы на возникающие отношения распространялось российское трудовое законодательство, — фактическое выполнение работы сотрудником, возникновение трудовых отношений (заключение договора), местонахождение работодателя или что-то иное. В случаях, когда речь идет о реальном выполнении на территории России работы иностранцем для российского работодателя, обычно применяется ТК РФ, однако для случаев, когда работа выполняется за пределами России, какие-либо официальные разъяснения или судебная практика в настоящее время отсутствуют.

Полагаем, что по смыслу названной нормы ТК РФ российское трудовое законодательство в отношениях, осложненных иностранным элементом, основывается на принципе закона места работы (*lex loci laboris*), т.е. регулирует отношения между сторонами трудового договора, если работа непосредственно выполняет-

ся на территории РФ. Данной позиции придерживаются и другие специалисты¹. Поэтому, по нашему мнению, с учетом абз. 5 ч. 1 ст. 59 ТК РФ трудовое законодательство России не распространяется на отношения работодателя с гражданами, выполняющими работу за пределами территории нашей страны и не направленными специально для работы за границу.

Согласно положениям ст. 53 Гражданского кодекса (ГК) РФ любое юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с нормами законодательства и учредительными документами общества. Руководитель общества с ограниченной ответственностью является в соответствии со ст. 53, 91 ГК РФ, ст. 32, 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО) единоличным исполнительным органом общества, осуществляющим текущее руководство его деятельностью. Директор представляет интересы общества и действует от его имени (в том числе совершает сделки) без доверенности. Порядок деятельности единоличного исполнительного органа общества устанавливается уставом общества, внутренними документами общества, а также договором, заключенным между обществом и лицом, осуществляющим функции его единоличного исполнительного органа, т.е. трудовым договором (п. 4 ст. 40 Закона об ООО).

В соответствии со ст. 27 Конституции РФ каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. В силу ст. 37 Конституции РФ гражданин имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. В соответствии с п. 1 ст. 13 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» иностранные граждане пользуются правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности с учетом ограничений, предусмотренных федеральным законом.

Поэтому гражданин вправе осуществлять полномочия руководителя организации независимо от места ее нахождения и от того, проживает ли он в соответствующем населенном пункте. Отсутствие у директора регистрации и непроживание его по месту нахождения юридического лица не влияет ни на правоспособность юридического лица (ст. 49 ГК РФ), ни на объем полномочий руководителя. Действующее законодательство не содержит каких-либо указаний на то, что единоличный исполнительный орган (директор) обязан проживать и иметь регистрацию непосредственно по месту нахождения общества. Соответственно, само по себе отсутствие директора в месте расположения организации

¹ См., напр.: *Лушникова М.В.* Коллизионный метод регулирования трудовых отношений с иностранцами // *Законодательство и экономика.* 2008. № 7; *Ерпылева Н.Ю., Гетьман-Павлова И.В.* Проблемы кодификации российского законодательства по международному частному праву // *Адвокат.* 2008. № 1.



не может повлечь за собой привлечение общества или директора к какой-либо ответственности.

Обратите внимание, что в соответствии с п. 3 ст. 54 ГК РФ в Едином государственном реестре юридических лиц должны указываться место нахождения и адрес юридического лица. При этом юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (ст. 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Поэтому если отсутствие руководителя по месту нахождения организации не создает ее контрагентам и компетентным государственным органам препятствий для связи с ней, а также не затрудняет управление директором или уполномоченными им в надлежащем порядке лицами текущей деятельностью фирмы, то мы полагаем, что это не создаст каких-либо негативных последствий для организации.

Ознакомиться с текстами документов, упомянутых в ответе экспертов, не затратив много времени на самостоятельный анализ, вам поможет система ГАРАНТ.