|  |  |
| --- | --- |
| NÁZEV MATERIÁLU | **Stanovisko Svazu průmyslu a dopravy České republiky („SP ČR“) k materiálu s názvem Programy schválené vládou za účelem dosažení ekonomického přínosu pro Českou republiku (dále jen „návrh Programů“)** |
| Č. J. | 57/2019 |
| DATUM ZPRACOVÁNÍ | 12. června 2019 |
| KONTAKTNÍ OSOBA | JUDr. Jitka Hejduková, CSc., Mgr. Renáta Zbranková, LL.M. |
| TELEFON | 225 279 301, 225 279 304 |
| E-MAIL | [jhejdukova@spcr.cz](mailto:jhejdukova@spcr.cz), rzbrankova@spcr.cz |

OBECNÉ PŘIPOMÍNKY K NÁVRHU

**Chybějící provazba na nařízení vlády k provedení § 181b ZoPC**

Návrh Programů navazuje na novelizaci zákona č. 326/1999 Sb., o pobytu cizinců na území České republiky, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZoPC“), která právě prochází finální fází legislativního procesu, a to zejména na navrhované ustanovení §181b ZoPC, podle kterého vláda nařízením stanoví maximální počet žádostí, které lze podat v rámci období 1 roku na příslušném zastupitelském úřadu, pokud jde o žádosti o ekonomické pobytové tituly (vízum k pobytu nad 90 dnů za účelem podnikání, povolení k dlouhodobému pobytu za účelem investování, nebo zaměstnaneckou kartu) a v rámci těchto kvót také odděleně kvóty pro žádosti podané v rámci vládou schválených programů. Za zásadní nedostatek předloženého materiálu proto SP ČR považuje, že i přes popis materiálu na e-klepu nebyl návrh výše zmíněného nařízení vlády předložen současně s návrhem Programů, a není tedy možné vyhodnotit např. vztah navrhovaných kvót pro programy ekonomické migrace a celkových kvót pro totožné ekonomické pobytové tituly, zejména zda a jaký bude umožněn prostor pro podávání žádostí mimo tyto programy, jak pro přímé zaměstnavatele tak pro pracovníky dočasně přidělované agenturami práce. SP ČR v této souvislosti mj. připomíná Úmluvu MOP č.181 o soukromých agenturách práce (1997), kterou Česká republika ratifikovala (publikována ve Sbírce mezinárodních smluv pod č. 38/2003) a která už v preambuli odkazuje na důležitost pružnosti ve fungování trhů práce a uznání role, kterou agentury práce mohou sehrát na dobře fungujícím trhu práce. Ve vztahu k dočasně přiděleným cizincům („migrujícím pracovníkům najatým nebo umístěným na území členského státu soukromými agenturami práce“) v čl. 8 odst. 1 mj. ukládá členským státům, aby poskytly těmto pracovníkům dostatečnou ochranu před zneužitím a takovému zneužití zabránili (včetně sankcí v podobě zákazu činnosti těm soukromým agenturám práce, které provozují podvodnou činnost nebo se dopouští zneužívání). SP ČR se domnívá, že mj. i úpravy obsažené ve výše zmíněné novelizaci ZoPC toto naplňují. Současně však postrádá naplnění předpokladu obsaženého mj. i v uvedeném článku Úmluvy 181, tj. umožnit agenturám práce (samozřejmě těm, které dodržují předepsané podmínky a pravidla), aby do ČR migrující pracovníky (v kontextu právní úpravy ČR cizince ze třetích zemí) mohly za účelem dočasného přidělení přijímat.

S ohledem na výše uvedené SP ČR žádá, aby připomínkové řízení k návrhu Programů nebylo dokončeno dříve než bude předložen návrh nařízení vlády podle § 181b ZoPC a dokončeno připomínkové řízení k němu.

**Podmínky pro zařazení zaměstnavatele do Programů - pokuta za nelegální zaměstnávání**

Obecně ve vztahu ke všem programům SP ČR nesouhlasí se zpřísněním kritéria k nelegálnímu zaměstnávání oproti stávajícím režimovým podmínkám (tj. nově, že zaměstnavateli nebyla v posledních dvou letech uložena žádná pokuta za umožnění výkonu nelegálního zaměstnávání, zatímco dosud byla touto hranicí zdánlivě vysoká částka 100 tisíc Kč). V této souvislosti upozorňuje SP ČR jednak na určitou neprovázanost jednotlivých podmínek Programu – na jedné straně 2 roky bez pokuty jako vstupní podmínka pro zařazení zaměstnavatele do Programu, na straně druhé sankce vyřazení na 1 rok v případě, že takovou pokutu dostane zaměstnavatel již zařazený (porušil podmínky Programu popř. dokonce jde o „ztrátu schopnosti plnit podmínky Programu v době zařazení“?). Dále na neprovázanost této navrhované podmínky Programu a dalších efektivních sankcí již obsažených

1. v zákoně č. 435/2004 Sb., o zaměstnanosti, v platném znění (dále jen „ZZam“) - § 38 a §37a odst. 7 ZZam, které v případě pravomocného uložení jakékoliv pokuty za porušení jakýchkoliv povinností vyplývajících z pracovněprávních předpisů či předpisů, jejichž dodržování kontrolují SUIP/OIP vždy na několik měsíců efektivně brání podávání žádostí o zaměstnaneckou či modrou kartu nezařazením či zneviditelněním/vyřazením VPM v evidenci VPM vedené Krajskými pobočkami Úřadu práce (až 3 měsíce) popř. poté v centrální evidenci VPM obsaditelných držiteli zaměstnanecké karty nebo centrální evidenci VPM obsaditelných držiteli modré karty vedené MPSV (až 4 měsíce v případě pokuty za umožnění výkonu nelegální práce, která nemusí mít navíc nic společného se zaměstnáváním cizinců – vizte dále; v ostatních případech až 3 měsíce), a také
2. v ZoPC – zejména institut nespolehlivého zaměstnavatele, který vede k nevydání zaměstnanecké karty konkrétnímu žadateli v případě, že je jeho budoucí zaměstnavatel za takového považován (vizte § 46 odst. 6 písm. d) ZoPC; za nespolehlivého se podle § 178f ZoPC považuje mj. takový zaměstnavatel, který není bezdlužnou osobou nebo kterému byla v období 4 měsíců předcházejících podání žádosti pravomocně uložena pokuta za umožnění výkonu nelegální práce).

Jakkoliv se může stávající kritérium (nepřipuštění do Režimu nebo vyřazení při pokutě nad 100 tisíc Kč za umožnění výkonu nelegální zaměstnávání) jevit jako příliš benevolentní, činí minimální pokuta pro právnickou osobu za umožnění výkonu nelegální práce 50 tisíc Kč (srovnejte § 140 odst. 1 písm. c) a e), ve spojení s odst. 4 písm. f) ZZam). Podle definice v § 5 písm. e) ZZam se přitom nelegální prací rozumí nejen práce v rozporu s vydaným povolením k zaměstnání či pobytovým oprávněním (povolení k zaměstnání, duální zaměstnanecká karta, karta vnitropodnikově převedeného zaměstnance, modrá karta) či bez něj, ale také závislá práce vykonávaná fyzickou osobou mimo pracovněprávní vztah, tedy tzv. švarcsystém.

Samozřejmě není účelem hájit neseriózní zaměstnavatele. Nicméně zejména u velkých společností se zaměstnanci v řádech stovek či tisíců nelze vyloučit, že dojde k pochybení konkrétního personalisty, popř. jen neshodě s kontrolory IP ohledně toho, zda v konkrétní situaci týkající se např. 1 pracovníka jde či nejde o švarcsystém, nebo že např. nebude včas požádáno o prodloužení (a tedy ani včas prodlouženo) povolení či oprávnění konkrétního zaměstnance nebo vnitropodnikově převedeného specialisty nebo dokonce jen stážisty. Takových nijak úmyslně způsobených situací si lze představit relativně mnoho. Jejich automatickým důsledkem je ale pokuta ze strany Inspekce práce ve výši 50 000 Kč a tedy po zpřísnění kritéria automatické vyřazení z vládního programu. Přitom jedna z popsaných situací ani nemá žádnou souvislost se zaměstnáváním cizinců. Jak jsme opakovaně uváděli, malé společnosti případně mohou takovou situaci řešit relativně jednoduše založením (popř. využitím už formálně existujícího) "čistého" subjektu, velká společnost takovou možnost nemá. Relativně formální pochybení tak může vést k efektivnímu znemožnění přijímání pracovníků ze třetích zemí společnostmi, které mají zásadní vliv na ekonomiku ČR.

Konečně SP ČR upozorňuje, že v kontextu potřeb trhu práce a trvání procesu podání žádosti zejména o zaměstnaneckou kartu a její vyřízení představuje i několik měsíců zásadní překážku, ale 1 nebo dokonce 2 roky je dobou dlouhou zcela nepřiměřeně, a to zejména pokud by nebylo možné v důsledku nastavení kvót podat žádost mimo Program.

**Překážky zařazení zaměstnavatele do Programů – zaměstnavatel s povolením podle § 14 odst. 1 písm. b) ZZam**

Mají-li být Programy obecně zaměřeny na přímé zaměstnávání tzv. „do kmene“, tato podmínka nedůvodně diskriminuje držitele povolení podle § 14 odst. 1 písm. b) (ať už ho má zaměstnavatel pro výjimečné případy jako doplňkové ke svému zcela jinému druhu podnikání nebo jde o agenturu práce, u níž je dočasné přidělování skutečně předmětem podnikání), chtějí-li získat cizince ze třetí země jako svého kmenového zaměstnance. SP ČR proto navrhuje, aby byla podmínka buď vypuštěna nebo přeformulována tak, že musí jít o přímé zaměstnávání cizince. Případnému obcházení má bránit následující překážka pro zařazení zaměstnavatele do Programu, jmenovitě že do Programu nelze zařadit zaměstnavatele „jestliže existují pochybnosti, zda ve vztahu k nahlášenému uchazeči nepůjde o dočasné přidělení či zastřené zprostředkování zaměstnání“, která by však měla být přeformulována spíše jako překážka bránící zařazení konkrétního cizince do Programu popř. také jako výslovný důvod pro vyřazení zaměstnavatele z Programu (ve smyslu účelového zneužívání nebo porušování podmínek zařazení zaměstnavatele do Programu).

**Vyřazení zaměstnavatele z Programu**

SP ČR požaduje doplnit stávající formulaci „zaměstnavatel může být z vážných důvodů z Programu na dobu 1 roku vyřazen /…/“ o slovo „až“, tj. „zaměstnavatel může být z vážných důvodů z Programu **až** na dobu 1 roku vyřazen/…/“, protože dává větší flexibilitu k uvážení závažnosti porušení podmínek Programu a tedy i míry potřebné sankce.

**Veškeré výše uvedené připomínky jsou zásadní.**

**Podmínky pro zařazení uchazeče do Programů – pracovní poměr na stanovenou týdenní pracovní dobu**

Ve všech navrhovaných Programech je jednou z podmínek (ve vztahu k zaměstnancům) pracovní poměr na „zákoníkem práce stanovenou týdenní pracovní dobu“. Doporučujeme nahradit sousloví „zákoníkem práce“ odkazem na § 79 zákona 262/2006 Sb., zákoník práce, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZP“) ve formě poznámky pod čarou, protože stanovená týdenní pracovní doba zkrácená u konkrétního zaměstnavatele pro všechny zaměstnance v souladu s § 79 odst. 3 ZP kolektivní smlouvou nebo vnitřním předpisem není striktně vzato stanovená zákoníkem práce.

**Postup realizace migračního procesu v rámci Programu**

SP ČR navrhuje do popisu postupu realizace doplnit ve vazbě na aktuální novelu ZoPC také zmínku o nutnosti předložit potvrzení zaměstnavatele, že zaměstnanec – držitel zaměstnanecké karty skutečně k zaměstnavateli nastoupil, jako podmínky pro vydání fyzického průkazu.

**Tyto připomínky jsou doporučující.**

KONKRÉTNÍ PŘIPOMÍNKY

**Program vysoce kvalifikovaný zaměstnanec**

Kromě výše uvedených připomínek společných všem navrhovaným Programům nemá k tomuto Programu SP ČR připomínky.

**Program kvalifikovaný zaměstnanec**

Z předloženého materiálu není jasné, jaké bude nastaveno pro vstup do tohoto Programu mzdové kritérium. Z nedávného rozhodnutí vlády ČR ve vztahu k navýšení kapacit v Režimu Ukrajina[[1]](#footnote-1), které nastavilo toto kritérium na 1,2 násobku zaručené mzdy, SP ČR usuzuje, že bude zvolen právě 1,2 násobek zaručené mzdy. SP ČR zavedení právě tohoto kritéria jednoznačně podporuje, mj. protože zamezuje často zmiňovanému údajnému dovozu levné pracovní síly. Je nutné si uvědomit, že veškeré pozice, které mají být obsazeny pracovníky zařazenými do tohoto Programu, budou stejně jako dosud v projektech ekonomické migrace nejprve povinně veřejně inzerovány jako volné pracovní místo v evidenci VPM vedené Krajskou pobočkou Úřadu práce (prozatím po dobu 30 dnů, podle novely ZoCP bude mít nově Krajská pobočka Úřadu práce možnost v případě nedostatku pracovníků na trhu práce zkrátit toto období tzv. testu trhu práce až na 10 dnů). Tj. každé takové volné pracovní místo (se mzdou minimálně ve výši 1,2 násobku zaručené mzdy pro takovou pozici) bude nejprve dostupné pro uchazeče na českém trhu práce. Nemůže se tedy jednat ani o ono avizované zvýhodňování ukrajinských pracovníků vůči českým.

Návazně na výše uvedené však SP ČR požaduje, aby bylo metodicky vyjasněno, kdo a jak bude kontrolovat naplnění onoho mzdového kritéria.

**Tato připomínka je zásadní.**

**Program klíčový a vědecký personál**

Na základě ohlasů z členské základny SP ČR požaduje vysvětlit, zda se Program bude vztahovat i na účastníky tzv. akceleračních programů a pokud ne, jejich zařazení, včetně doplnění dokladu o přijetí do akceleračního programu jako specifické náležitosti podle typu zaměstnavatele pro start-upy popř. další úpravy specifických podmínek.

Není jasné, jakým způsobem a na základě jakých kritérií byl sestaven seznam inkubátorů a technologických investorů v příloze Programu. Měla by být doplněna kritéria, na základě nichž může být subjekt do tohoto seznamu zařazen.

**Tyto připomínky jsou zásadní.**

**Připomínka nad rámec předloženého materiálu:**

Jednou z připomínek z členské základny SP ČR byla i připomínka k možnostem přednostního/kratšího vyřizování žádostí o dlouhodobá povolení k pobytu za účelem vědeckého výzkumu (tj. výzkumní pracovníci, kteří přijíždějí do českých VŠ nebo VVI na základě dohody o hostování a nespadají do navrhovaných Programů). Stejně jako v případě účastníků Programu vědecký a klíčový personál jde o odborníky, jejichž působení zde považuje Česká republika za přínosné a má o ně zájem. SP ČR v této souvislosti požaduje svolání samostatného jednání k této problematice za účasti dotčených subjektů.

**Tato připomínka je zásadní.**

1. Tj. jednoho z projektů ekonomické migrace, které budou nově transformovány do navrhovaných vládou schválených programů ekonomické migrace. [↑](#footnote-ref-1)